

2 | 2021

52. Jahrgang

15. Mai 2021

S. 153–280

PVSt G 5266 F



Zeitschrift für Arbeits

D3-Z261

Herausgegeben von LAGVizePräs. Dr. Martin Fenski · RA Dr. Reinhard Giesen · Prof. Dr. Felix Heilmann · Prof. Dr. Martin Henssler · Prof. Dr. Clemens Höpfer · Prof. Dr. Matthias Jacobs · Prof. Dr. Abbo Junker · Dipl. Vw. Steffen Kampeter · Prof. Dr. Eckhard Krefsel · VizePräsBAG Dr. Rüdiger Linck · Prof. Dr. Thomas Lobinger · RA Dr. Luitwin Mallmann · VizePräsBAG a.D. Dr. Rudi Müller-Glöge · LAGPräs. Dr. Eberhard Natter · Prof. Dr. Eduard Picker · Prof. Dr. Reinhard Richardi · Prof. Dr. Dres. h.c. Bernd Rüthers · Thüringer Justizminister a.D. Harald Schliemann · Margret Suckale · Prof. Dr. Katharina Uffmann · Prof. Dr. Christine Windbichler · Roland Wolf

- Abhandlungen** > **Martin Franzen** – Der Vorschlag der EU-Kommission für eine Richtlinie über angemessene Mindestlöhne vom 28.10.2020 – kompetenzrechtliche und anwendungsbezogene Fragen 157
- Richard Giesen** – Gesetzgebungspläne zur „mobilen Arbeit“ 177
- Gisela Hütter-Brungs** – Rechtsfragen der Nachwirkung des Tarifvertrages 197
- Sebastian Kolbe** – Das Arbeitszeitrecht – aus der Zeit gefallen? 216

- Besprechungsaufsätze** > **Sebastian Roloff / Verena Waldenfels** – Neues aus Luxemburg zum Unternehmensübergang? 231
- Markus Stoffels** – Urlaubsanspruch nach rechtswidriger Kündigung – der EuGH arrondiert seine Rechtsprechung 247
- Katharina Uffmann** – Fortschreibungspflicht der gewerkschaftlichen Sitzgarantie in der formgewechselten SE? 257

ottoschmidt



86202422102



Zeitschrift für Arbeitsrecht



Schriftleitung:

Prof. Dr. Abbo Junker · Roland Wolf

Inhalt

otto-schmidt.de/zfa

Editorial

Prof. Dr. Martin Franzen, München – Pflgetarif „für alle“ gescheitert 153

Abhandlungen

Prof. Dr. Martin Franzen, München – Der Vorschlag der EU-Kommission für eine Richtlinie über angemessene Mindestlöhne vom 28.10.2020 – kompetenzrechtliche und anwendungsbezogene Fragen

Der Beitrag behandelt den Vorschlag der EU-Kommission für eine Richtlinie über angemessene Mindestlöhne vom 28.10.2020 und hält wesentliche Teile im Ergebnis für kompetenzwidrig. 157

Prof. Dr. iur. Richard Giesen – Gesetzgebungspläne zur „mobilen Arbeit“

Der Autor untersucht die Regelungsvorschläge des Bundesministeriums für Arbeit und Soziales (BMAS) zur „mobilen Arbeit“ sowohl im Hinblick auf ihre Auslegung als auch im Hinblick auf ihre rechtspolitische Sinnhaftigkeit. 177

Dr. Gisela Hütter-Brungs, Bonn – Rechtsfragen der Nachwirkung des Tarifvertrages

Die Nachwirkung des Tarifvertrages gem. § 4 Abs. 5 TVG wirkt – nach wie vor von der höchstrichterlichen Rechtsprechung teilweise noch nicht beantwortete – Fragen auf, denen dieser Beitrag auf den Grund zu gehen versucht. 197

Prof. Dr. Sebastian Kolbe, Bremen – Das Arbeitszeitrecht – aus der Zeit gefallen?

Das Arbeitszeitrecht leidet unter massiven Durchsetzungsdefiziten. Ob sie behoben werden können, ist fraglich. Fragen lässt sich aber auch, ob eine Flexibilisierung des Arbeitszeitrechts angesichts der

Inhalt

heutigen Arbeitswirklichkeit der bessere Weg ist. Helfen könnten Wahlrechte für Arbeitnehmer, denen mehr Selbstbestimmung ermöglicht werden sollte. 216

Besprechungsaufsätze

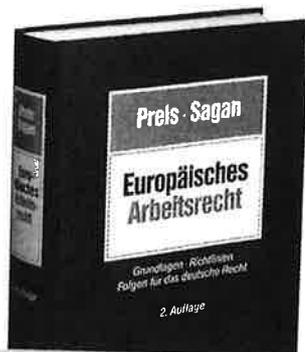
- RiBAG Dr. Sebastian Roloff, Erfurt/Leipzig / RiArbG Verena Waldenfels, Kempten – Neues aus Luxemburg zum Unternehmensübergang?* – Urteil der Vierten Kammer des Gerichtshofs der Europäischen Union vom 27.2.2020 – C-298/18 – Grafe und Pohle 231
- Prof. Dr. Markus Stoffels, Heidelberg – Urlaubsanspruch nach rechtswidriger Kündigung – der EuGH arrondiert seine Rechtsprechung* 247
- Prof. Dr. Katharina Uffmann, Bochum – Fortschreibungspflicht der gewerkschaftlichen Sitzgarantie in der formgewechselten SE?* – Zum Vorlagebeschluss des BAG v. 18.8.2020 257

Rezensionen

- Ass. Dr. Christian Brand, Konstanz – Maximilian Zellerhoff, Unbestimmte Scheinselbständigkeit, Studien zum Wirtschaftsstrafrecht und Moritz Lange, § 266a StGB im Spannungsfeld zwischen Straf-, Arbeits- und Sozialversicherungsrecht* 273

Autorenübersicht

- Autoren dieses Heftes 277



Europa im Fokus

Europäische Perspektive – Gewichtige Inhalte – Hochkarätige Autoren

**Neuauflage
jetzt bestellen!**

Bestellen Sie jetzt unter otto-schmidt.de

**IN ALLER KÜRZE**

2

THEMA – ARBEITSRECHT**Florian Striessnig: Entgeltfortzahlungsschäden bei Verkehrsunfällen**

3

Die Arbeitsunfähigkeit eines Arbeitnehmers, der aufgrund eines Verkehrsunfalls an seiner Gesundheit geschädigt oder am Körper verletzt wird, geht letztlich zu finanziellen Lasten des Arbeitgebers. Denn der Arbeitgeber muss den arbeitsunfähigen Arbeitnehmer weiterhin bezahlen, ohne dafür aber im Gegenzug von ihm irgendwelche synallagmatischen Arbeitsleistungen zu erhalten. Je höher der dem Arbeitgeber solcherart entstandene wirtschaftliche Schaden ausfällt, umso mehr wächst naturgemäß sein Wunsch an einer Schadloshaltung. Dr. *Florian Striessnig* widmet sich diversen rechtlichen Fragestellungen iZm der Durchsetzung von Entgeltfortzahlungsschäden.

RECHTSPRECHUNG**» ARBEITSRECHT**

Kündigung eines Mitarbeiters im Pflegeheim wegen der Weigerung zu COVID-19-Tests	6
Kündigung eines Arbeitnehmers bei Erreichen des Anspruchs auf eine Korridorpension: Sozialwidrigkeit?	8
Kündigung eines Straßenbahnfahrers wegen langer Krankenstände	9
Verschlechterung der Arbeitsmarktsituation durch Ausbruch der Corona-Krise: Sozialwidrigkeit	10
Zustellung eines Kündigungsschreibens per Botendienst an das Hausbrieffach	12
Folgen einer coronabedingten Betriebsschließung auf ein mit „Ende der Wintersaison“ befristetes DV	12

» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Keine Invaliditätspension mangels Ausschluss vom Arbeitsmarkt	13
Erwerbsunfähigkeitspension eines Immobilienmaklers erst ab dem Ruhen des Gewerbes	14
Verweisbarkeit eines selbstständig erwerbstätigen Café- und Restaurantbetreibers	16

» STEUERRECHT

Steuerlich nicht anzuerkennendes Dienstverhältnis zur Ex-Gattin	16
Stock Options – tatsächlicher Erwerb der Aktien erforderlich	18
BFG: Nichtvorliegen des Pflichtveranlagungstatbestandes nach § 41 Abs 1 Z 6 EStG 1988	18

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

19

Mohr Siebeck
72010 Tübingen
Postfach 20 40
ISSN 0022-6882

Redaktion:
72074 Tübingen
Wilhelmstraße 18
jz@mohrsiebeck.com

Telefon
(07071) 923-52
Telefax
(07071) 923-67
www.juristenzeitung.de



DB-Z 134

Juristen

Zeitung

9

76. Jahrgang
7. Mai 2021
Seiten 425-476

Aus dem Inhalt:

Martin Heckel

Kaiser Karls V. Begegnung mit Luther auf dem Reichstag zu Worms 1521

Christoph Krönke

Sandkastenspiele – „Regulatory Sandboxes“ aus der Perspektive des Allgemeinen Verwaltungsrechts

Eric Hilgendorf

Straßenverkehrsrecht der Zukunft

Alexander Schall

Die unterlassene Auslegung – vier OLG-Urteile zu Miete und Corona

BVerfG mit Anmerkung von

Martin Asholt

Rückbewirkung von Rechtsfolgen durch das Gesetz zur Reform der Vermögensabschöpfung



Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.
Professor Dr. Dr. h.c. Herbert Roth, Regensburg
Professor Dr. Astrid Stadler, Konstanz

Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2000)
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

9 76. Jahrgang
7. Mai 2021

Juristen Zeitung



Inhalt

Aufsätze

Professor Dr. iur. Dr. theol. h.c. **Martin Heckel**
Kaiser Karls V. Begegnung mit Luther auf dem Reichstag
zu Worms 1521 **425**

Professor Dr. **Christoph Krönke**
Sandkastenspiele – „Regulatory Sandboxes“ aus der
Perspektive des Allgemeinen Verwaltungsrechts **434**

Gesetzgebung

Professor Dr. Dr. **Eric Hilgendorf**
Straßenverkehrsrecht der Zukunft **444**

Umschau

Kurzbeitrag

Die unterlassene Auslegung – vier OLG-Urteile zu
Miete und Corona
Professor Dr. **Alexander Schall**, M.Jur. (Oxford) **455**

Nachrufe

Michael Stolleis (20. 7. 1941–18. 3. 2021)
Professorin Dr. **Pascale Cancik** **459**

Rolf Birk (1938–2021)
Professorin Dr. **Barbara Veit** **460**

Literatur

Laura Münkler: Expertokratie. Zwischen Herrschaft kraft
Wissens und politischem Dezisionismus
Professor Dr. **Klaus Ferdinand Gärditz** **461**

Entscheidung

BVerfG, 10.2.2021 – 2 BvL 8/19
mit Anmerkung von
Professor Dr. **Martin Asholt**
Rückbewirkung von Rechtsfolgen durch das Gesetz zur
Reform der Vermögensabschöpfung **464**

JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **269***
Gesetzgebung **270***
Entscheidungen in Leitsätzen **271***
Neuerscheinungen **283***
Zeitschriftenübersicht **296***
Sammelwerke **301***
Impressum **301***

SpURT

WU
UNIVERSITÄT
WIEN
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN
D3-Z338

Zeitschrift für Sport und Recht

In Verbindung mit der Deutschen
Vereinigung für Sportrecht e.V. –
Konstanzer Arbeitskreis für Deutsches
und Internationales Sportrecht –
und der International Sports Lawyers'
Association (ISLA)

herausgegeben von

Dr. Jörg Englisch (DFB)

Dr. Jochen Fritzweiler

Prof. Dr. Matthias Jahn

Dr. Christian Krähe

Dr. Stephan Netze

Prof. Dr. Jan F. Orth, LL.M., VRiLG

Prof. Dr. Bernhard Pfister †

Dr. Clemens Prokop (DLV)

Dr. Reinhard Rauball (DFL)

Prof. Dr. Udo Steiner

Dr. habil. Martin Stopper

Prof. Dr. Rudolf Streinz

Dr. Thomas Summerer

Dr. Walther Thöny

Prof. Dr. Klaus Vieweg

Prof. Dr. Wolf-Dietrich Walker

www.spurt.de



C.H. BECK



Helbing
Lichtenhahn
Verlag



LexisNexis®

3/2021

Mai/Juni 28. Jahrgang

Seiten 117 bis 184

Aus dem Inhalt

U. Steiner

Sport dem Sport

117

A. Rombach/D. Müller

Corona und (k)ein Ende? Impfvorgaben im Profi-Fußball

118

T. Pörner

Die Strafbarkeit von Pyrotechnik in Stadien

125

S. Klaus/F. Müller

Ausländerbeschäftigungsrecht: der Brexit und seine
Wirkungen auf den Sport

129

F. Schäffler/M. Stopper

Sport in der Krise: Pflichten für Geschäftsleiter und das
neue außergerichtliche Restrukturierungsverfahren

134

C. Dressel

Kombination aus Bedingung und Befristung im Arbeits-
verhältnis im Sport

140

S. Unger/J. Stadtmüller

Kündigung eines übergewichtigen Spielers im Profifußball

143

M. Öttinger

Kunstrasen und Mikroplastik – rechtliche Analyse des
Beschränkungsanschlages für „Mikroplastik“

148

EuG

Kartellrechtswidrigkeit von Sportverbandsanktionen
wegen nichtgenehmigter Wettbewerbsteilnahme
(*m. Anm. Kornbeck*)

156

BGH

Haftungsmaßstab bei pflichtwidrig unterlassenen
Erste-Hilfe-Maßnahmen von Tischtennistrainern

164

LG Frankfurt a. M.

Lizenzentzug „auf Dauer“ gegen einen übergriffigen Tanzlehrer
(*m. Anm. Orth*)

173



28. Jahrgang
Heft 3/2021 Mai/Juni
Verlag C.H.BECK
Wilhelmstr. 9, 80801 München
Telefon 089/3 81 89-0
LexisNexis Verlag
ARD Orac GmbH & Co KG
Marxergasse 25, A-1030 Wien
Telefon +43-1-534 52-0
Helbig Lichtenhahn Verlag
Elisabethenstr. 8, CH-4051 Basel
Telefon +41 (0)61 228 90 70

SpurT

Zeitschrift für Sport und Recht

Zeitschrift für Sport und Recht
erscheint zweimonatlich
Jahresabo € 219,- [D]/€ 219,- [A]/
CHF 248,- zuzüglich Versandkosten
Einzelheft € 41,- [D]/€ 40,- [A]/
CHF 46,- zuzüglich Versandkosten



Inhalt

Editorial

- Sport dem Sport *U. Steiner* 117

Aufsätze

- Corona und (k)ein Ende? Impfvorgaben im Profi-Fußball
A. Rombach/D. Müller 118
- Die Strafbarkeit von Pyrotechnik in Stadien *T. Pörner* 125
- Ausländerbeschäftigungsrecht: der Brexit und seine Wirkungen auf
den Sport *S. Klaus/F. Müller* 129
- Sport in der Krise: Pflichten für Geschäftsleiter und das
neue außergerichtliche Restrukturierungsverfahren
F. Schäffler/M. Stopper 134
- Kombination aus Bedingung und Befristung im Arbeitsverhältnis im
Sport *C. Dressel* 140
- Kündigung eines übergewichtigen Spielers im Profifußball
S. Unger/J. Stadtmüller 143
- Kunstrasen und Mikroplastik – rechtliche Analyse des
Beschränkungsanschlages für „Mikroplastik“ *M. Öttinger* 148

Rechtsprechung

- *Kurzübersicht* 153
- *Internationales*
EuGH: Körperschaftssteuervorteile für Fußballclubs als juristische
Person ohne Gewinnerzielungsabsicht als unzulässige staatliche
Beihilfe 153
EuG: Kartellrechtswidrigkeit von Sportverbandsanktionen wegen
nichtgenehmigter Wettbewerbsteilnahme
(*m. Anm. Kornbeck*) 156

- *Ordentliche Gerichtsbarkeit*
 - BGH: Haftungsmaßstab bei pflichtwidrig unterlassenen Erste-Hilfe-Maßnahmen von Tischtennistrainern 164
 - OLG Nürnberg: Pauschalierter Schadensersatz bei bislang vollständiger Nichterfüllung eines Sponsoringvertrags durch den Sportler 167
 - LG Frankfurt a. M.: Lizenzentzug „auf Dauer“ gegen einen übergriffigen Tanzlehrer (*m. Anm. Orth*) 173
 - LG Köln: Keine Herausgabe von durch Dritten gezahlten Spielervermittlungsprovisionen bei doppelter Beauftragung (*m. Anm. Fischinger*) 176
 - AG Varel: Hallenverbot gegen regelübertretenden Sportfotografen 178
- *Finanzgerichtsbarkeit*
 - FG Köln: Aufsichtsratsvergütung eines Sportvereins unterliegt nicht der Umsatzsteuer (*m. Anm. Nordhoff*) 179

Schaufenster

- Fischinger/Orth (Hrsg.): COVID-19 und Sport (Rez. *Tripke*) 182
- Dambeck/Wagner: Recht und Sicherheit im organisierten Skiraum (Rez. *Fritzweiler*) 182
- Hilpert: Sport- und Spielregeln von der Urzeit der Menschheit bis zur Gegenwart (Rez. *Kornbeck*) 184

ISSN 0945-3873

SpuRt-Zeitschrift für Sport und Recht

Herausgegeben in Verbindung mit der Deutschen Vereinigung für Sportrecht e.V. – dem Konstanzer Arbeitskreis für Deutsches und Internationales Sportrecht – und der ISLA (International Sports Lawyers' Association).

Redaktion u. Schriftleitung:
VRiLG Prof. Dr. Jan F. Orth, LL.M., Forschungsstelle Sportrecht der Universität zu Köln, Albertus-Magnus-Platz, 50923 Köln, Tel.: 0221/97 59 94-00, Fax: 0221/97 59 94-02, E-Mail: spurt@beck.de

Verantwortlich für den Textteil:
VRiLG Prof. Dr. Jan F. Orth, LL.M., Forschungsstelle für Sportrecht der Universität zu Köln, Albertus-Magnus-Platz, 50923 Köln, Tel.: 0221/97 59 94-00, Fax: 0221/97 59 94-02, E-Mail: spurt@beck.de.
Für die Schweiz: Rechtsanwalt Dr. Stephan Netzle, LL.M., Falkenstr. 27, CH-8024 Zürich, Tel.: +41-44-2 66 21 00, Fax +41-44-2 66 21 01.

Verantwortlich für den Anzeigenteil:
Bertram Mehling c/o Verlag C.H. BECK, Postfach 40 03 40, 80703 München.

Korrespondenten für Österreich:
Univ.-Prof. Dr. Reinhard Resch, Institut für Recht der sozialen Daseinsvorsorge und Medizinrecht, Johannes-Kepler-Universität Linz, Altenberger Str. 69, A-4040 Linz, Tel.: +43-732-24 68 35 01; Univ.-Prof. Dr. Peter G. Mayr, Institut für Zivilgerichtliches Verfahren, Leopold-Franzens-Universität Innsbruck, Innrain 52, A-6020 Innsbruck, E-Mail: Peter.G.Mayr@uibk.ac.at Tel.: +43-512.507 8154, Fax: +43-512.5072827.

Internet-Homepage:
<http://www.spurt.de>

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

nehmigung 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.

Verlag: Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Tel.: 089/3 81 89-0, Fax: 089/3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX, Amtsgericht München, HRA 48045 Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Zweimonatlich

Bezugspreise 2021:
Deutschland: Jahresabo € 219,- (inkl. MwSt.), **Vorzugspreis** für Mitglieder der ARGE Sportrecht im DAV und Mitglieder der Deutschen Vereinigung für Sportrecht DVSR € 175,- (inkl. MwSt.), **Einzelheft:** € 41,- (inkl. MwSt.).

Jeweils zuzüglich Versandkosten.
Österreich: Jahresabo € 219,- (inkl. MwSt.), **Einzelheft:** € 40,- (inkl. MwSt.), **jeweils zuzüglich Versandkosten.**
Schweiz: Jahresabo CHF 248,- (inkl. MwSt.), **Einzelheft:** CHF 46,- (inkl. MwSt.).

Jeweils zuzüglich Versandkosten.
Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitel und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag (Deutschland: C.H.BECK; Österreich: LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG, Marxergasse 25, A-1030 Wien; Schweiz: Helbing Lichtenhahn Verlag, Elisabethenstrasse 8, CH-4051 Basel).

KundenServiceCenter:
Deutschland: Tel.: 089/3 81 89-750, Fax: 089/3 81 89-358, kundenservice@beck.de.
Österreich: Tel.: +43-1-534 52-0, Fax: +43-1-534 52-141, E-Mail kundenservice@lexisnexis.at.
Schweiz: Tel.: +41 61 228 90 20, Fax +41 61 228 91 50, E-Mail zeitschriften@helbing.ch

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresende 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 Postdienst-Datenschutzverordnung: Bei Adressenänderung des Bezieher kann die Deutsche Bundespost 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: Druckerei C.H.Beck, Bergerstraße 3-5, 86720 Nördlingen.

Chefredakteur Gerhard Hopf

Redaktion Robert Fucik, Kurt Kirchbacher, Hans Peter Lehofer

Evidenzblatt Christoph Brenn, Richard Hargassner, Helge Hoch, Herbert Painsi,

Eckart Ratz, Martina Weixelbraun-Mohr, Jörg Ziegelbauer

Anmerkungen Andreas Konecny, Martin Spitzer



Mai 2021

10

449 – 496

Aktuelles

**Nationalrat verabschiedet einstimmig große Reform
des Exekutionsrechts** ➔ 449

Beiträge

Der neue Rückfall nach § 39 StGB

Vera Haider ➔ 459

Kuhattachen Laura Höller ➔ 453

Evidenzblatt

Keine Prüfung erbrechtlicher Fragen im Grundbuchsverfahren ➔ 466

Sturz mit dem Monowheel auf dem Arbeitsweg *Kevin Labner* ➔ 474

Bestimmung zum Missbrauch der Amtsgewalt ➔ 477

Forum

Schenkung auf den Todesfall und Liegenschaftserwerb

Alexander Wilfinger ➔ 493

**OGH: Durchbrechung der anwaltlichen Verschwiegenheitspflicht
zum Schutz naher Angehöriger?** *Philipp Entleitner* ➔ 495

ÖJZ aktuell 449

Beiträge

→ Kuhattacken 453

§ 1320 ABGB und das Haftungsrechts-Änderungsgesetz 2019

Das Tiroler „Kuh-Urteil“ rückte die Problematik von Haftungsfällen im Bereich der Almwirtschaft in das Zentrum der öffentlichen Aufmerksamkeit und führte in weiterer Folge zu einer Novelle des § 1320 ABGB durch das Haftungsrechts-Änderungsgesetz 2019. Der Beitrag macht es sich zur Aufgabe, die damit verbundenen Neuerungen aufzuarbeiten und dabei insb die Änderungen im Vergleich zur bisher geltenden Rechtslage aufzuzeigen.

Von Laura Höller

→ Der neue Rückfall nach § 39 StGB 459

Im Rahmen des Gewaltschutzgesetzes 2019 wurde mit 1. 1. 2020 die Bestimmung über die Strafschärfung bei Rückfall, § 39 StGB, grundlegend novelliert. Dieser Beitrag untersucht die Auswirkungen des Rückfalls auf Normen, die auf Strafobergrenzen abstellen.

Von Vera Haider

Evidenzblatt

→ Grundbuchsrecht 466

OGH 30. 9. 2020, 5 Ob 122/20g

64: Keine Prüfung erbrechtlicher Fragen im Grundbuchsverfahren

→ Markenrecht 469

OGH 15. 3. 2021, 4 Ob 221/20h

65: Produkt- bzw qualitätsbezogene Traditionsangabe muss wahr sein

→ Sachenrecht 471

OGH 30. 11. 2020, 5 Ob 60/20i

66: Keine Beseitigung der Wärmedämmung

→ Sozialversicherungsrecht 474

OGH 19. 1. 2021, 10 ObS 150/20m

67: Sturz mit dem Monowheel auf dem Arbeitsweg

Mit Anmerkung von Kevin Labner

→ Strafrecht 477

OGH 29. 9. 2020, 14 Os 49/20t

68: Bestimmung zum Missbrauch der Amtsgewalt

OGH 3. 11. 2020, 14 Os 94/20k 479

69: Idealkonkurrenz

OGH 9. 12. 2020, 13 Os 88/20w 482

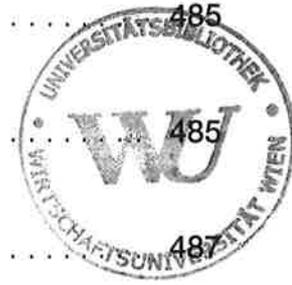
70: Widerstand gegen Justizwachebeamte

EvBl-Leitsätze

→ Anwaltsrecht 484

OGH 17. 12. 2020, 6 Ob 224/20i

70: Durchbrechung der Verschwiegenheitspflicht zum Schutz naher Angehöriger?



→ Bestandrecht 485
OGH 15. 3. 2021, 4 Ob 37/21 a
 71: Dringender Raumbedarf einer Gemeinde erfordert keine Interessenabwägung

→ Insolvenzrecht 485
OGH 23. 2. 2021, 8 ObS 9/20m
 72: Überstundenzuschläge in der Insolvenz

→ Lauterkeitsrecht 487
OGH 15. 3. 2021, 4 Ob 34/21 k
 73: Unlauterkeit richtet sich nach den Standesrichtlinien

→ Zivilverfahrensrecht 487
OGH 15. 12. 2020, 10 ObS 149/20i
 74: Leistungsanspruch gegen die Versorgungseinrichtung einer Rechtsanwaltskammer – keine sukzessive Kompetenz der Arbeits- und Sozialgerichte

OGH 15. 3. 2021, 4 Ob 27/21 f 488
 75: Kein vorbehaltenes VU bei behaupteter Krankheit

→ Strafprozessrecht 488
OGH 23. 12. 2020, 11 Os 100/20s, 101/20t
 76: Kenntnis der behaupteten Rechtsverletzung ist Rechtsfrage

OGH 12. 2. 2021, 11 Os 128/20p 489
 77: Bedeutungsinhalt als propagandistisch ist Gegenstand der Rechtsbelehrung

EuGH-Entscheidungen 489

Forum

→ Schenkung auf den Todesfall und Liegenschaftserwerb 493
Anmerkung zu OGH 30. 9. 2020, 5 Ob 122/20g
Von Alexander Wilfinger

→ OGH: Durchbrechung der anwaltlichen Verschwiegenheitspflicht zum Schutz naher Angehöriger? 495
Anmerkung zu OGH 17. 12. 2020, 6 Ob 224/20i
Von Philipp Entleitner

Standards

→ Impressum 452

NJW

Neue Juristische Woche

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z141



In Verbindung

mit dem Deutschen Anwaltverein
und der Bundesrechtsanwaltskammer
herausgegeben von
den Rechtsanwälten

Prof. Dr. Peter Bräutigam

Prof. Dr. Wolfgang Ewer

Prof. Dr. Rainer Hamm

Dr. Hilke Herchen

Dr. Ulrich Karpenstein

Dr. Nathalie Oberthür

Aus dem Inhalt

J. Peterek

Kaufpreiserstattung im Dieselskandal trotz
Veräußerung des Fahrzeugs

1425

J. Taupitz

Assistierte Befruchtung bei homosexuellen Paaren
und alleinstehenden Frauen

1430

M. Zimmer

Rücktritt vom Erbvertrag bei Testier- und Geschäfts-
unfähigkeit

1434

H. Plagemann / K. Radtke-Schwenzer

Entwicklungen in der Gesetzlichen Unfallversicherung

1437

BGH

Zahlerhaftung bei gefälschter Faxanweisung
durch Dienstleister

1458

BGH

Schutzpflichten des Pflegeheims gegenüber
dementem Bewohner (Anm. C. Förster)

1463

BGH

Insolvenzrechtliche Bewertung des Wertersatz-
einziehungsanspruchs (Anm. A. K. Wilke)

1469

BGH

Untreuevorwurf wegen Übergangsgeldern –
Kassenärztliche Vereinigung Berlin (Anm. C. Brand)

1473

BSG

Kein Wegeunfall bei unklarer Handlungstendenz

1485



20/2021

14. Mai 2021

74. Jahrgang S. 1425–1488

www.njw.de

Aus NJW-aktuell

Interview

Verfolgung von
Hasskriminalität

Forum

Menschenrechte
in der Pandemie

Anwaltschaft

Rückzug aus
der Fläche



4150282120

INHALT

Aufsätze

Jörg Peterek

Kaufpreiserstattung im Dieselskandal trotz Veräußerung des Fahrzeugs 1425

Wird ein vom Dieselskandal betroffenes Fahrzeug veräußert, stellt sich die Frage nach dem Schicksal des (rechts-hängigen) deliktischen Schadensersatzanspruchs. Der Beitrag schlägt einen von der uneinheitlichen Rechtsprechung der Oberlandesgerichte abweichenden Lösungsansatz vor.

Jochen Taupitz

Assistierte Befruchtung bei homosexuellen Paaren und alleinstehenden Frauen 1430

In der Praxis herrscht Unsicherheit, ob bei homosexuellen Paaren bzw. bei alleinstehenden Frauen eine künstliche Befruchtung durchgeführt werden darf. Der Beitrag klärt die geltende Rechtslage und kommt zu dem Schluss, dass hier eine medizinisch assistierte Befruchtung zulässig ist.

Zur Rechtsprechung

Maximilian Zimmer

Rücktritt vom Erbvertrag bei Testier- und Geschäftsunfähigkeit 1434
(BGH, NJW 2021, 1455)

Bericht

Hermann Plagemann / Kerstin Radtke-Schwenzer

Aktuelle Entwicklungen im Recht der Gesetzlichen Unfallversicherung 1437

Kanzlei & Mandat

Ulrike Dronkovic

Anwaltliche Beratung im Führerscheinentzugsverfahren 1443

Buchbesprechungen

Bauer / Rahlmeyer / Schöner: Handbuch Vertriebskartellrecht (Rupprecht Podszun) •

Wabnitz / Janovsky / Schmitt: Handbuch Wirtschafts- und Steuerstrafrecht (Udo Wackernagel) •

Hornung / Schallbruch: IT-Sicherheitsrecht (Isabella Risini) 1445

NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Anzeigenschwerpunkt	21
Videokonferenzen am BGH H. Rensen		Strafverfolgung von Hass- kriminalität B. Krause		Kanzleiorganisation	
Agenda	6	Forum	15	Rubrikenmarkt	27
Meldungen / Kolumne	7	Grund- und Menschenrechte in der Pandemie A. Gilsbach		web.report	28
Gesetzgebung	8	Aus der Anwaltschaft	17	Stellenmarkt	29
Rechtsprechung in Kürze	8	Rechtsstaatsverlust durch Rückzug aus der Fläche S. Göcken		Beck'sche Zeitschriften	42
Entscheidung der Woche	9	Ausbildung & Karriere	19	Buchhinweise	44
Leserforum	10	ua: Verspäteter Rücktritt J. Jahn		Veranstaltungshinweise	46
				Heftvorschau/Impressum	48

INHALT

Rechtsprechung

Europäische Gerichte

EuGH 27.01.21 – C-229/19, C-289/19
**Missbräuchliche Klauseln in Aktienleasing-
 verträgen** 1447

EuGH 23.03.21 – C-28/20
Entschädigung für Fluggäste im Streikfall (Ls.) 1451

Verfassungsgerichte

BVerfG 03.03.21 – 2 BvR 1746/18
**Durchsuchung von Wohn-/Geschäftsraum bei
 Anfangsverdacht der Geldwäsche** 1452

Zivilgerichte

BGH 27.01.21 – XII ZB 450/20
**Rücktritt vom Erbvertrag bei Geschäftsunfähigkeit
 des Ehegatten** 1455

BGH 17.11.20 – XI ZR 294/19
**Zahlerhaftung bei gefälschter Faxanweisung
 durch Dienstleister** 1458

BGH 14.01.21 – III ZR 168/19
**Schutzpflichten des Pflegeheims gegenüber
 dementem Heimbewohner (Anm. C. Förster)** 1463

BGH 11.11.20 – XII ZB 354/20
**Kein Organisationsmangel bei Ausgangskontrolle
 in Kanzlei** 1467

BGH 18.02.21 – IX ZB 6/20
**Insolvenzrechtliche Bewertung des Wertersatz-
 einziehungsanspruchs nach StGB
 (Anm. A. K. Wilke)** 1469

KG 11.03.21 – 8 U 1106/20
**Mietrückstandskündigung in erster und
 „Nachkündigung“ in zweiter Covid-Welle** 1471

OLG München 06.08.20 – 24 U 1360/19
**Fundamentaler Verstoß gegen interne Weisung
 durch Pflegekraft (Ls.)** 1472

Strafgerichte

BGH 24.11.20 – 5 StR 553/19
**Untreuevorwurf wegen Übergangsgeldern –
 Kassenärztliche Vereinigung Berlin
 (Anm. C. Brand)** 1473

BGH 12.11.20 – StB 34/20
**Entscheidung über Pflichtverteidigerwechsel –
 Zuständigkeit nach Anklage** 1478

Verwaltungsgerichte

OVG Münster 25.11.20 – 16 B 854/20
**Entziehung der Fahrerlaubnis nach dem Fahr-
 eignungs-Bewertungssystem** 1479

OVG Münster 01.02.21 – 18 B 2004/20
**Zurückverweisung im vorläufigen Rechtsschutz-
 verfahren (Ls.)** 1483

Arbeitsgerichte

BAG 12.01.21 – 2 AZN 724/20
**Außerordentliche Kündigung und Nachschieben
 von Kündigungsgründen** 1483

BAG 26.11.20 – 8 AZR 59/20
Einladung Schwerbehinderter zum Vorstellungsgespräch – Möglicher Verzicht (Ls.) 1484

Sozialgerichte

BSG 06.10.20 – B 2 U 9/19 R
**Kein Wegeunfall bei nicht feststellbarer Handlungs-
 tendenz des Versicherten** 1485





98. Auflage. 2021. XLII, 1009 Seiten.
 Kartoniert € 11,90 (dtv-Band 5006)
Neu im Februar 2021
 ≡ beck-shop.de/52138787

Unverzichtbare Textsammlung.

Die Neuaufgabe

Die Textausgabe

enthält die rund 80 wichtigsten Vorschriften des Arbeitsrechts wie etwa

- › Allgemeines GleichbehandlungsgG › ArbeitnehmerüberlassungsgG › ArbeitszeitG › BerufsbildungsgG › BetriebsverfassungsgG › Bundeselterngeld- und ElternzeitG
- › BundesurlaubsgG › EntgeltfortzahlungsgG › EntgelttransparenzG › KündigungsschutzG › MindestlohnG › MutterschutzG 2018 › TarifvertragsG › Teilzeit- und BefristungsgG.

bringt die Textsammlung auf den Stand 1. Januar 2021. Insbesondere berücksichtigt sind u.a. das angepasste InfektionsschutzG und das neu aufgenommene G zur Sicherung von Arbeitnehmerrechten in der Fleischwirtschaft sowie das G zur Änderung des Justizkosten- und des Rechtsanwaltsvergütungsrechts und zur Änderung des G zur Abmilderung der Folgen der COVID-19-Pandemie im Zivil-, Insolvenz- und Strafverfahrensrecht.

Erhältlich im Buchhandel oder bei: beck-shop.de | Verlag C.H.BECK oHG · 80791 München kundenservice@beck.de
 Preise inkl. MwSt. | 172849

Beck-Texte im **dtv**

ÉDITO

3

Rififi à Luxembourg
Etienne Pataut

IN MEMORIAM

7

In Memoriam Jean-Louis Quermonne
Olivier Costas

D3-£86

RTDEur.

Revue trimestrielle de droit européen

ARTICLES

13

La démission des commissaires européens,
instrument de leur responsabilité éthique
Ninon Forster

33

Droit et « exemplarité » des membres
des institutions de l'Union
Béligh Nabli

59

Le législateur européen et la protection
des droits fondamentaux dans l'Union : vers
une concrétisation législative de la Charte
Yann Lorans

CHRONIQUES

129

Droit européen du numérique
Brunessen Bertrand



ÉDITORIAL

Du fififi à Luxembourg ou les paradoxes de l'État de droit
par Etienne Pataut.....



IN MEMORIAM

Jean-Louis Quermonne
par Olivier Costa.....

ARTICLES

- La démission des commissaires européens,
instrument de leur responsabilité éthique
par Ninon Forster..... 13
- Droit et « exemplarité » des membres des institutions de l'Union
par Bélig Nablî..... 33
- Le législateur européen et la protection des droits fondamentaux
dans l'Union : vers une concrétisation législative de la Charte
par Yann Lorans..... 59
- La durabilité énergétique en droit de l'Union européenne
par Farah Jerrari..... 87

1

3

CHRONIQUES

- Jurisprudences nationales intéressant
le droit de l'Union européenne
sous la direction de
Emmanuelle Saulnier-Cassia..... 105
- Droit européen du numérique
par Brunessen Bertrand..... 129
- Droit de l'asile et de l'immigration
par Ségolène Barbou des Places..... 195
- Droit européen de l'environnement
par Patrick Thieffry..... 217

BIBLIOGRAPHIE

- Ouvrages reçus
et ouvrages commentés..... 229



Les ouvrages commentés sont
accessibles gratuitement sur le
site Dalloz Revues, dans la ver-
sion feuilletable de la RTDEur.

Journal für Rechtspolitik



WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z104

Herausgegeben von

Heinz Fischer

Bernd-Christian Funk

Rudolf Machacek †

Roland Miklau

Heinrich Neisser

Alfred J. Noll

Anton Pelinka

Manfried Welan

Jahrgang 29

Heft 1

2021

In Zusammenarbeit

mit dem

Österreichischen

Parlament

Schriftleitung:

Michael Holoubek

Georg Lienbacher

VERLAG
ÖSTERREICH



FORUM

<i>Wolfgang Weigel</i> , Pandemie und Rechtsökonomie – Ein interdisziplinärer Workshop	1
<i>Paul Pichler</i> , Ökonomische Besonderheiten der Corona-Pandemie	3
<i>Bernd-Christian Funk</i> , Covid-19 – Herausforderungen für den Gesetzgeber	7
<i>Olaf Riss</i> , Das Kreditmoratorium nach dem 2. COVID-19-Justiz- Begleitgesetz – eine rechtsökonomische Skizze	10
<i>Christoph Kietzabl</i> , Grundfragen der Verteilung des Entgelttrisikos bei COVID-bedingten Ausfällen der Arbeitsleistung	18
<i>Johannes W. Flume</i> , Verteilungsfragen im Mietrecht. Bestandzinsminderungen in der Pandemie	22
<i>Peter Lewisch</i> , Law and PandEconomics: Rechtspolitik und Gesetzgebung	30

ABHANDLUNGEN

<i>Rudolf Feik</i> , „Redaktionelle“ Hoppalas im COVID-19-Lockdown- Verordnungsrecht. Ein Blick zurück nach einem Jahr Corona-Pandemie	47
<i>Dominik Schindl</i> , Rechtsschutz zwischen Zivil- und öffentlichem Recht	61

Rezension

Beclin/Reinfeldt/Sampl/Tschachler/Zöhrer (Hrsg): Parlamentarische Praxis (<i>Ingrid Siess-Scherz</i>)	68
--	----

Dokumentation – Europa

<i>Michael Erhart</i>	72
-----------------------------	----

Dokumentation – Österreich

<i>Günther Schefbeck</i>	74
--------------------------------	----

Herausgeber: Heinz Fischer, Bernd-Christian Funk, Rudolf Machacek †, Roland Miklau, Heinrich Neisser, Alfred J. Noll, Anton Pelinka, Manfred Welan

In Zusammenarbeit mit dem Österreichischen Parlament

Schriftleitung: Michael Holoubek, Georg Lienbacher

Ständige Korrespondenten: Josef Azizi, Luxemburg; Ulrich Becker, München; Michael Erhart, Brüssel; Christoph Grabenwarter, Wien; Armin Hatje, Hamburg; Matthias Jestaedt, Freiburg/Breisgau; Susanne Kalss, Wien; Martin Karollus, Linz; Michael Potacs, Wien; Günther Schefbeck, Wien; Martin Schulte, Dresden; Ewald Wiederin, Wien

RECHTS WISSENSCHAFT

März 2021 | Heft 1

12. Jahrgang



Zeitschrift für rechtswissenschaftliche Forschung

Herausgegeben von Prof. Dr. Dr. h.c. Barbara Dauner-Lieb, Köln | Prof. Dr. Bijan Fateh-Moghadam, Basel | Prof. Dr. Hans Christoph Grigoleit, München (LMU) | Prof. Dr. Thomas Gutmann, Münster | Prof. Dr. Katrin Höffler, Göttingen | Prof. Dr. Stefan Huster, Bochum | Prof. Dr. Jens Kersten, München (LMU) | Prof. Dr. Hans Kudlich, Erlangen | Prof. Dr. Susanne Lepsius, M.A. (Chicago), München (LMU) | Prof. Dr. Anne Peters LL.M. (Harvard), Heidelberg/Basel | Prof. Dr. Dr. h.c. Thomas Pfeiffer, Heidelberg | Prof. Dr. Helmut Satzger, München (LMU) | Prof. Dr. Ewald Wiederin, Wien | Prof. Dr. Joachim Wieland LL.M., Speyer

Schriftleitung: Prof. Dr. Johannes Rux, Tübingen/Baden-Baden

Inhaltsverzeichnis

Abhandlungen

Fritz Schäfer

Methodenevolution oder Abwendung vom Gesetzgeber?
Von der Interessenjurisprudenz zur Wertungsjurisprudenz 1

Christian H. W. Trentmann

Strafanwendungsrecht in der digitalen Welt 27

Tanja Ihden, Paola Janßen

Szenarienbasierte Bayessche Netze zur Unterstützung juristischer
Entscheidungen 46

Rezensionsaufsatz

Kai Ambos

Strafrecht und Gesellschaft 76

integration

VIERTELJAHRESZEITSCHRIFT DES INSTITUTS FÜR EUROPÄISCHE POLITIK
IN ZUSAMMENARBEIT MIT DEM ARBEITSKREIS EUROPÄISCHE INTEGRATION



44. Jahrgang 2021

1/21

INHALT

AUFSÄTZE

Katrin Böttger und Mathias Jopp

Die deutsche EU-Ratspräsidentschaft 2020: selektive Föderalisierung des Integrationsprozesses 3

Ellen Bos und Kristina Kurze

Zur Einführung einer Rechtsstaatskonditionalität in der Europäischen Union: die Corona-Krise als „Window of Opportunity“ 23

Florian Trauner

Das neue EU-Migrations- und Asylpaket: Wird es zu mehr Solidarität zwischen den Mitgliedstaaten führen? 40

Vittoria Meißner, Juha Jokela, Funda Tekin, Niklas Helwig, Marco Siddi und Tyyne Karjalainen
2020 als Stresstest für die Europäische Union: Herausforderungen in Zeiten der COVID-19-Pandemie 53

FORUM

Minna Ålander

Die portugiesische EU-Ratspräsidentschaft: Budget, Brexit, Biden und andere Herausforderungen 71

Beilage: Jahresregister 2020

NJW

Neue Juristische Wochenschrift

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z141

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

Mit Beilage:

NJW-Spezial Heft 10/2021

Aus dem Inhalt

- G. Britz*
Kooperativer Grundrechtsschutz in der EU 1489
- S. Röß*
Schadensersatz der Verbraucher bei mangelhafter
Prozessführung im Musterfeststellungsverfahren 1495
- D. Looschelders*
Fiktive Mängelbeseitigungskosten – Absage der
Vorlage an den Großen Zivilsenat 1501
- P. Bildorfer*
Die Entwicklung des Steuerstraf- und Steuerordnungs-
widrigkeitenrechts 1504
- BGH*
Anspruch auf Herausgabe der Ehewohnung nach
Rechtskraft der Scheidung (Anm. *M. Giers*) 1527
- LG Lübeck*
Neues Vorbringen zeitgleich mit Erledigungserklärung
(Anm. *P. Milde*) 1543
- BGH*
Gewahrsamsverhältnisse bei Bargeldabhebung an
Geldautomaten (Anm. *M. Lenk*) 1545
- BAG*
Arbeitnehmerstatus eines Crowdworkers 1551
- BFH*
Entscheidung aufgrund Beratung in Videokonferenz 1558

Aus NJW-aktuell

Interview

Mandate von
Ministerien

Forum

Staatsleistungen
an Kirchen?

Recht digital

Wettbewerb mit
Datenschutz


C.H. BECK

21/2021

20. Mai 2021
74. Jahrgang S. 1489–1560
www.njw.de



INHALT

Aufsätze

Gabriele Britz

Kooperativer Grundrechtsschutz in der EU

1489

Die Zusammenarbeit des EuGH und des BVerfG beim Grundrechtsschutz ist in Bewegung. In jüngerer Rechtsprechung prüft Karlsruhe unter bestimmten Voraussetzungen direkt am Maßstab der Unionsgrundrechte. Weil für deren letztverbindliche Auslegung Luxemburg zuständig ist, könnte es künftig eher zu Vorlagen kommen.

Simon Röß

Schadensersatz bei mangelhafter Prozessführung im Musterfeststellungsverfahren

1495

Die am Musterfeststellungsverfahren teilnehmenden Verbraucher haben keinen Einfluss auf die Prozessführung. Umso größer dürfte ihr Interesse an einer Schadensersatzhaftung sein. Inwiefern eine solche besteht, ist jedoch eine schwierige und zugleich höchst strittige Frage.

Zur Rechtsprechung

Dirk Looschelders

Fiktive Mängelbeseitigungskosten – Absage der Vorlage an den Großen Zivilsenat

1501

(BGH, NJW 2021, 1532)

Bericht

Peter Bildsdorfer

Die Entwicklung des Steuerstraf- und Steuerordnungswidrigkeitenrechts

1504

Forum

Jens Ekkenga / Carsten Schirmmacher / Björn Schneider

Offene Fragen zur rechtlichen Steuerung nachhaltigen Unternehmertums

1509

Buchbesprechungen

Hilgendorf / Kudlich / Valerius: Handbuch des Strafrechts, Bd. 7 (Matthias Wachter) •

Weitnauer / Mueller-Stöfen: Beck'sches Formularbuch IT-Recht (Tim Wybitul)

1514

NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	27
Kontroverse KI-Verordnung M. Ebers		Wenn Ministerien mandatieren O. Otting		web.report	28
Agenda	6	Forum	15	Stellenmarkt	29
Meldungen/Kolumne	7	Jetzt muss das Ablösungsgesetz kommen C. D. Classen		Beck'sche Zeitschriften	42
Gesetzgebung	8	Haftungsseite	17	Buchhinweise	44
Rechtsprechung in Kürze	8	Wissenszurechnung als Haftungs-falle R. Meixner		Personalien	46
Entscheidung der Woche	9	Recht digital	19	Heftvorschau/Impressum	48
		Wettlauf von Datenschutz- und Wettbewerbsrecht C. Etteldorf			

INHALT

Rechtsprechung



Europäische Gerichte

EuGH 10.03.21 – C-739/19
Vertretung in Zusammenarbeit mit einem beim Gericht zugelassenen Rechtsanwalt 1515

Verfassungsgerichte

BVerfG 01.12.20 – 2 BvR 2100/18 ua
Prüfungsmaßstab bei unionsrechtlich vollständig determinierten Rechtsfragen 1518

Zivilgerichte

BGH 10.03.21 – XII ZB 243/20
Anspruch auf Herausgabe der Ehewohnung nach Rechtskraft der Scheidung (Anm. M. Giers) 1527

BGH 12.03.21 – V ZR 33/19
Fiktive Mängelbeseitigungskosten im Kaufrecht 1532

BGH 23.02.21 – VI ZR 44/20
Grenzen eigener Sachkunde des Gerichts bei Arzthaftung 1536

BGH 25.03.21 – IX ZR 70/20
Vormerkung zur Sicherung eines künftigen Auflassungsanspruchs 1538

LG Lübeck 16.11.20 – 14 T 47/20
Neues Vorbringen zeitgleich mit Erledigungs-erklärung (Anm. P. Milde) 1543

OLG Koblenz 01.12.20 – 13 UF 375/20
Anrechnung des Corona-Kinderbonus auf den Barkindesunterhalt (Ls.) 1545

Strafgerichte

BGH 03.03.21 – 4 StR 338/20
Gewahrsamsverhältnisse bei Bargeldabhebung an Geldautomaten (Anm. M. Lenk) 1545

BGH 12.11.20 – 1 StR 354/20
Wahrunterstellen bei unklaren Begleitumständen der Beweistatsache (Ls.) 1547

Verwaltungsgerichte

OVG Bremen 26.02.21 – 1 B 440/20
Hausverbot für ein Gerichtsgebäude – Bewilligung von Prozesskostenhilfe 1548

Arbeitsgerichte

BAG 01.12.20 – 9 AZR 102/20
Arbeitnehmerstatus eines Crowdworkers 1551

BAG 17.12.20 – 8 AZR 171/20
Benachteiligung wegen Schwerbehinderung nur bei Kenntnis des Arbeitgebers (Ls.) 1558

Finanzgerichte

BFH 10.02.21 – IV R 35/19
Entscheidung aufgrund finanzgerichtlicher Beratung in Videokonferenz 1558

BFH 11.02.21 – VI R 50/18
Kein Ansatz pauschaler Kilometersätze für regelmäßige Beförderungsmittel (Ls.) 1560

Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 10/2021

Miet- und Immobilienrecht
Die „Maklerklausel“ im Grundstückskaufvertrag

Familienrecht
Corona-Kinderbonus beim Unterhalt

Erbrecht
Notverwaltung innerhalb der Erbengemeinschaft

Verkehrsrecht
Schadensminderung und verbliebene Arbeitskraft nach Unfall

Baurecht
Gerichtsstand im selbstständigen Beweisverfahren

Arbeitsrecht
Arbeitnehmerstatus von Crowdworkern

Insolvenzrecht
Corona-Soforthilfe: Erhöhung des Pfändungsfreibetrags

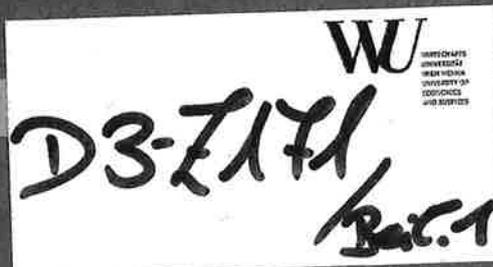
Strafrecht
Neufassung des Geldwäschetatbestands

Anwalt und Kanzlei
Rechtssicherheit bei Verschlüsselungstechnik des beA

Alle Rubriken
Rechtsprechungsübersichten

NJW Spezial

Die wichtigsten Informationen zu



Ständige Autoren

Daniel Benkert
Stephan Beukelmann
Michael Dahl
Christian Dahns
Michael Drasdo
Dirk Figgner
Tobias Hänsel
Martin Haußleiter
Maximilian Heim
Dieter Leuring
Friederike Quaißer
Wolfgang Roth
Daniel Rubner
Norbert Schneider
Barbara Schramm
Robert von Steinau-Steinrück
Raul Taras
Stefan Weise

Aus dem Inhalt

Miet- und Immobilienrecht

M. Drasdo, Die „Maklerklausel“ im Grundstückskaufvertrag 289
„Fiktive“ Schadensberechnung im Mietrecht? 291

Familienrecht

Nichtberücksichtigung des Corona-Kinderbonus beim Unterhalt 292
Vkh für Abänderungsverfahren trotz Versäumung der Einwendungsfrist 292

Erbrecht

W. Roth, Notverwaltungsmaßnahmen innerhalb der Erbengemeinschaft 295
Erlaubte Nutzung des Vermögens als Vorerbschaft statt als Nießbrauch 296

Verkehrsrecht

Schadensminderung und verbliebene Arbeitskraft nach Unfall 297
Kein Abstinenznachweis bei gelegentlichem Cannabiskonsum 299

Baurecht

S. Weise, Gerichtsstandsbestimmung im selbstständigen Beweisverfahren 300
Umfang der erbrachten Leistung bei Kündigung 301

Gesellschaftsrecht

Anfechtbarkeit einer Bezugsrechtskapitalerhöhung unter Börsenkurs 303
Prognoseentscheidung im Statusverfahren nach § 99 AktG 303

Arbeitsrecht

D. Benkert, Arbeitnehmerstatus von Crowdworkern 306
Anspruch auf „equal pay“ bei Arbeitnehmerüberlassung 308

Insolvenzrecht

Corona-Soforthilfe: Erhöhung des Pfändungsfreibetrags 309
Subjektive Voraussetzungen bei mittelbarer Zuwendung 310

Strafrecht

M. Müller, Neufassung des Geldwäschetatbestands 312
Abgrenzung von Beweismittlungs- und Beweisanspruch 313

Verfahrens- und Kostenrecht

Entwurf eines gemeinschaftlichen Testaments als Beratungstätigkeit 315
Gegenstandswert in Zwangsgeldverfahren zur Auskunftserteilung 315

Anwalt und Kanzlei

C. Dahns, Rechtssicherheit bei Verschlüsselungstechnik des beA 318
Der Anwalt als Arbeitgeber 319



C.H. BECK

10/2021

20. Mai 2021



L150202110



Inhalt

Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

<i>M. Drasdo</i> , Die „Maklerklausel“ im Grundstückskaufvertrag	289
Unwirksamkeit landesrechtlicher „Mietpreisbremse“: Amtshaftung? (BGH)	290
Gewerbliche Zwischenvermietung über „Wohnraummiete“-Vertrag (BGH)	290
Übergang von Belastungen bei Vereinigung verschiedener Rechte (OLG Düsseldorf)	291
„Fiktive“ Schadensberechnung im Mietrecht?	291

Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

Nichtberücksichtigung des Corona-Kinderbonus beim Unterhalt (OLG Koblenz)	292
Vkh für Abänderungsverfahren trotz Versäumung der Einwendungsfrist (OLG Stuttgart)	292
Unterhaltsneuberechnung trotz fehlender Veränderung der Verhältnisse (OLG Brandenburg)	293
Widersprüchlicher Vortrag zum Eigentum durch zu spätes Bestreiten (OLG Frankfurt a. M.)	293
Vollstreckung einer Umgangsregelung und Kindeswohl (OLG Hamburg)	294

Erbrecht

Von Wolfgang Roth

<i>W. Roth</i> , Notverwaltungsmaßnahmen innerhalb der Erbengemeinschaft	295
Erlaubte Nutzung des Vermögens als Vorerbschaft statt als Nießbrauch (OLG Düsseldorf)	296
Kein Abzug offenen Erhaltungsaufwands bei der Erbengemeinschaft (BFH)	296

Verkehrsrecht

Von Dirk Figgenger und Friederike Quaisser

Schadensminderung und verbliebene Arbeitskraft nach Unfall (OLG Celle)	297
Kein Anspruchsübergang des Direktanspruchs bei Angehörigenprivileg (OLG Hamm)	298
Anfahren vom Fahrbahnrand (LG Saarbrücken)	298
Kein Abstinenznachweis bei gelegentlichem Cannabiskonsum (OVG Münster)	299

Baurecht

Von Stefan Weise und Tobias Hänsel

<i>S. Weise</i> , Gerichtsstandsbestimmung im selbstständigen Beweisverfahren	300
Umfang der erbrachten Leistung bei Kündigung (OLG Köln)	301
Bauhandwerkersicherungshypothek für Architekten (LG Wiesbaden)	302
Mängelhaftung des Bauträgers bei abgetretenen Ansprüchen (LG Karlsruhe)	302

Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

Anfechtbarkeit einer Bezugsrechtskapitalerhöhung unter Börsenkurs (OLG Hamburg)	303
Prognoseentscheidung im Statusverfahren nach § 99 AktG (BayObLG)	303
Anerkenntnisurteil im aktienrechtlichen Freigabeverfahren (KG)	304
Firmenergänzung durch Erwerber (OLG Köln)	304
Verschiebung der Gesellschafterversammlung wegen Reisebeschränkung (LG Stuttgart)	305

Arbeitsrecht

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

D. Benkert, Arbeitnehmerstatus von Crowdworkern 306
 Ungleichbehandlung im Rahmen einer Massenentlassung (EuGH) 307
 Anspruch auf „equal pay“ bei Arbeitnehmerüberlassung (BAG) 308
 Nachschieben von Kündigungsgründen (BAG) 308

Insolvenzrecht

Von Michael Dahl und Raul Taras

Corona-Soforthilfe: Erhöhung des Pfändungsfreibetrags (BGH) 309
 Haftung des Insolvenzverwalters – Verjährungsbeginn (BGH) 310
 Subjektive Voraussetzungen bei mittelbarer Zuwendung (BGH) 310
 Versagung der Restschuldbefreiung nach Verfahrensaufhebung (AG Köln) 311

Strafrecht

Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

M. Müller, Neufassung des Geldwäschetatbestands – Der „all-crimes-approach“ 312
 Abgrenzung von Beweisermittlungs- und Beweisanspruch (BGH) 313
 Sorgfaltspflicht bei der Kreditvergabe (BGH) 313
 Garantenstellung aus Ingerenz als besonderes persönliches Merkmal (BGH) 314
 Wegfall des Erhebungs- und Verwertungsverbots beim Verteidiger (LG Düsseldorf) 314

Verfahrens- und Kostenrecht

Von Norbert Schneider

Entwurf eines gemeinschaftlichen Testaments als Beratungstätigkeit (BGH) 315
 Gegenstandswert in Zwangsgeldverfahren zur Auskunftserteilung (OLG Bremen) 315
 Zahlungsvereinbarung durch Gerichtsvollzieher (AG Dortmund) 316
 Keine Gerichtskostenermäßigung beim Versorgungsausgleich (AG Alzey) 316
 Kostenentscheidung im Erinnerungsverfahren (AG Bünde) 317

Anwalt und Kanzlei

Von Christian Dahns

C. Dahns, Rechtssicherheit bezüglich der Verschlüsselungstechnik beim beA 318
 Der Anwalt als Arbeitgeber 319
 Rückgang bei Rechtsanwälten – Zuwachs bei Syndikusrechtsanwälten 319

ISSN 1613-4621

NJW Spezial

Die wichtigsten Informationen zu speziellen Rechtsgebieten

Schriftleitung:

Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg*, 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: njw@beck-frankfurt.de Internet: www.njw.de

Redaktion:

Rechtsanwältin *Nathalie Dennier* (Verkehrsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Melanie Döge, LL.M.* (Gesellschaftsrecht); Rechtsanwalt *Michael Dollmann* (Koordination und Schlussredaktion); Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg* (Insolvenzrecht);

Rechtsanwältin *Anja Glinski* (Anwalt und Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina Huth* (Familienrecht); Rechtsanwalt *Dr. Andreas Kappus* (Miet- und Immobilienrecht); Rechtsanwältin *Dr. Maria Naucke-Lömker* (Erbrecht); Rechtsanwältin *Dr. Susanne Reinemund* (Verfahrens- und Kostenrecht); Rechtsanwalt *Prof. Dr. Achim Schunder* (Arbeitsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Monika Spiekermann* (Baurecht); Rechtsanwalt *Dr. Stephan Tausch* (Strafrecht).

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.

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: PBKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck

und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise:

Zweimal im Monat als Beilage zur NJW.

Bezugspreis:

Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist im Bezugspreis von NJW enthalten. Jahrestitel und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Druck: Mayr Miesbach GmbH, Am Windfeld 15, 83714 Miesbach.



chbeck.de/nachhaltig

KritV | CritQ | RCrit

Kritische Vierteljahresschrift
für Gesetzgebung und
Rechtswissenschaft

Critical Quarterly
Legislation and Law

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-7155

Herausgeber

Peter-Alexis Albrecht
Stefan Braum
Roland Broemel
Thomas Duve
Klaus Günther
Marc Jaeger
Vincent Lamanda
Guido Pfeifer
Dean Spielmann
John Thomas
Tobias Tröger
Miloš Vec
Andreas Voßkuhle
Astrid Wallrabenstein
Manfred Weiss

Aus dem Inhalt:

Thomas Schulte-Kellinghaus

**Eine Verfassungsbeschwerde gegen den Bundesgerichtshof –
Stehen Richterliche Unabhängigkeit und Gesetzesbindung der
Richter in Deutschland zur Disposition der Exekutive?**

Karl-Ludwig Kunz

Das neue Strafrecht

Christian L. Geminn

Digitalisierung und verletzte Gruppen im Recht

Shu-Perng Hwang

**Verfassungsgebende Gewalt: Notwendiger Geltungsgrund
der Verfassung oder irreführendes Dogma?**

3 2020

Jahrgang 103
Seiten 211 bis 314
ISSN 2193-7869



Nomos

Inhalt



AutorInnen

Thomas Schulte-Kellinghaus

**Eine Verfassungsbeschwerde gegen den Bundesgerichtshof – Stehen
Richterliche Unabhängigkeit und Gesetzesbindung der Richter in
Deutschland zur Disposition der Exekutive?** 213

Karl-Ludwig Kunz

Das neue Strafrecht 246

Christian L. Geminn

Digitalisierung und verletzte Gruppen im Recht 254

Shu-Perng Hwang

**Verfassungsgebende Gewalt: Notwendiger Geltungsgrund der Verfassung
oder irreführendes Dogma?**

Eine verfassungstheoretische Überlegung zur verfassungsbegründenden
Bedeutung der verfassungsgebenden Gewalt am Beispiel des Lissabon-Urteils
des BVerfG

289