

Festschrift

EDWIN GITSCHTHALER

Herausgegeben von

Dr. Constanze Fischer-Czermak
Univ.-Prof. i. R. in Wien

Dr. Georg Kodek, LL.M.
Präsident des OGH, Univ.-Prof. in Wien

Mag. Andreas Tschugguel
Notar in Wien



Wien 2025
MANZ'sche Verlags- und Universitätsbuchhandlung

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	VII
 <i>Ulrike Aichhorn</i>	
Die Lebensgemeinschaft	
Vom verpönten Konkubinat zur akzeptierten Familienform	1
 <i>Susanne Auer-Mayer</i>	
Art 22 DSGVO als Ende des automationsunterstützten Personalmanagements?	
Auswirkungen der Entscheidung des EuGH in der Rechtssache C-634/21, <i>Schufa Holding</i> auf Automatisierungsmaßnahmen im Arbeitsverhältnis	13
 <i>Christoph Brenn</i>	
Kurze Verjährung bereicherungsrechtlicher (Rückforderungs-)Ansprüche kraft Analogie?	
Ein Plädoyer zur Zurückhaltung und für den Kontrollblick in das Unionsrecht	25
 <i>Gregor Christandl</i>	
Reformgedanken zum 28. Hauptstück	
Über den Zustand des Ehegüterrechts im ABGB.	39
 <i>Michael Cirullies</i>	
Das deutsche Gewaltschutzrecht – nach österreichischem Vorbild?	49
 <i>Alexander Erbarth</i>	
Die Ehe im römischen Recht – „faktisches Verhältnis des sozialen Lebens“ oder doch Rechtsverhältnis?	71
 <i>Irene Faber</i>	
Veröffentlichung rechtskräftiger zivilrechtlicher Entscheidungen der OLG	
Zu § 48a GOG idF StrafprozessrechtsänderungG 2024	85

<i>Constanze Fischer-Czermak</i> Letztwillige Begünstigung von Lebensgefährten:innen Zur Auslegung des § 725 ABGB	101
<i>Andreas Frauenberger</i> Persönlichkeitsschutz in der digitalen Welt Die Inanspruchnahme von Verbreitern aus dem Blickwinkel des (allgemeinen) Zivilrechts und des Datenschutzrechts	111
<i>Lydia Fuchs</i> Sondererbfolge gem § 3c BUAG im Spannungsfeld mit der EuErbVO Unter Berücksichtigung des § 14 Abs 5 BMSVG	123
<i>Thomas Garber und Claudia Rudolf</i> Gerichtsstands- und Rechtswahlvereinbarungen für Unterhaltsansprüche zwischen Ehegatten Ist ein Gleichlauf von <i>forum</i> und <i>ius</i> nach der EuUVO und dem HUP möglich?	141
<i>Christoph Grabenwarter und Theresa Ganglbauer</i> Verfassungsrecht und private Schiedsgerichtsbarkeit	161
<i>Theresa Haglmüller</i> Zur Frage einer solidarischen Haftung bei Verstößen gegen das Verbot der Einlagenrückgewähr „side-stream“	177
<i>Christian Hausmaninger</i> Berücksichtigung der Vollstreckbarkeit von Schiedssprüchen im Schieds(Erkenntnis)verfahren	189
<i>Florian Heindler</i> Freie Rechtswahl und Auslandsberührung	199
<i>Lukas Herndl</i> Kapitalmarkthaftung und Insolvenzzrang Neue Impulse aus dem Fall Wirecard	211
<i>Barbara Hofer-Zeni-Rennhofer</i> Der Ausgleich nach § 91 Abs 3 EheG Eine Bestimmung erwacht aus ihrem Dornröschenschlaf	225
<i>Michael Holoubek</i> Diskriminierungsverbote und Diskriminierungsschutz Einige Bemerkungen zu diesem Zusammenhang in der Rechtsprechung des VfGH	239

<i>Helga Jesser-Huß</i> Zum schweren Verschulden in der österreichischen Transportrechtspraxis	249
<i>Ferdinand Kerschner</i> Pro und Contra zum Halbtteilungsgrundsatz im (nach-)ehelichen Unterhaltsrecht Ein Dialog	261
<i>Frank Klinkhammer</i> Probleme des Zeitfaktors im Internationalen Unterhaltsrecht am Beispiel der Entscheidung des EuGH vom 7. 6. 2018 (KP/LLO)	269
<i>Georg Kodek</i> Das Rechtsmittelverfahren nach dem AußStrG Strukturfragen und ausgewählte Einzelbeobachtungen	275
<i>Gabriel Kogler</i> Die Anerkennung formungültiger Testamente	293
<i>Andreas Konecny</i> Zum Verhältnis von Sanierungsverfahren und Konkursverfahren	303
<i>Gerhard Kuras</i> Unterliegt die Möglichkeit des Zugriffs auf E-Mails von Arbeitnehmern § 96 Z 3 ArbVG? Neue Balance zwischen Individual- und kollektivem Arbeitsrecht unter Berücksichtigung des Unionsrechts	315
<i>Max Leitner</i> Ist der Schwangerschaftsabbruch innerhalb der ersten drei Monate wirklich zivilrechtlich rechtswidrig?	331
<i>Florian Linder</i> Zivilprozessuale und exekutionsrechtliche Fragen zur Durchsetzung des Rückersatzanspruchs bei verbotener Einlagenrückgewähr	335
<i>Elisabeth Lovrek</i> Nicht ohne meinen Wuschel! Das Schicksal von Haustieren im nachehelichen Aufteilungsverfahren ...	347
<i>Manfred Mann-Kommenda</i> Zur persönlichen Reichweite des Verbots der Einlagenrückgewähr Die Rechtsprechung des 6. Senats und offene Fragen	359
<i>Franz-Stefan Meissel</i> Franz Klein, die ZPO und das französische Recht	373

<i>Franz Mohr</i> Die Ausdehnung der Exekutionsbewilligung	389
<i>Marco Nademleinsky und Matthias Neumayr</i> Bilanz nach 15 Jahren Spezialzuständigkeit: Die Rechtsprechung des 6. Senats des OGH zu internationalen Kindesentführungen	399
<i>Franz Neuhauser</i> Die Auswirkungen der Exekutionssperren nach EO und IO auf den tauglichen Exekutionsantrag zur Erlangung von Titelvorschüssen nach § 3 Z 2 U VG	413
<i>Georg Nowotny</i> Die schriftliche Abhandlungspflege Amtshaftungsfallen für Richter und Notare	427
<i>Gerold Maximilian Oberhuber</i> Die nicht aufzuteilende Ehewohnung als Gegenstand einer einstweiligen Verfügungsverfügung?	437
<i>Ulrich Pesendorfer</i> Freiheitsbeschränkungen an Minderjährigen, insb durch Platzierung im Ausland – legistischer Handlungsbedarf?	447
<i>Joachim Pierer</i> Liegenschaften in der nachehelichen Vermögensaufteilung Gebrauchvermögen, Ersparnisse oder Unternehmen?	455
<i>Walter Pintens</i> Namensfreiheit Ein Streifzug durch die Geschichte	473
<i>Jürgen C. T. Rassi</i> Die Beweislast im Ehe- und Familienrecht Faustregeln und Irrtümer; ein Rundgang durch die Rechtsprechung.	483
<i>Wolfgang Schramm</i> Schenkung auf den Todesfall und Anerbenrecht.	497
<i>Dieter Schwab</i> Erwachsenenfürsorge und Handlungsfähigkeit Zur Entwicklung des österreichischen und deutschen Rechts	513
<i>Christian Seiler</i> Zuweisung des Haustiers nach Trennung der Eheleute oder Partner Finnik auf Reisen	527

<i>Barbara Simma</i> Datenschutz und familienrechtliche Verfahren	537
<i>Gregor Sloboda und Nora Wallner-Friedl</i> Gedanken zur Berücksichtigung von Wohnkosten im Unterhaltsrecht Überlegungen zu einem notwendigen Interessenausgleich zwischen den Parteien des Unterhaltsverfahrens	549
<i>Martin Spitzer</i> Parteistellung im Verfahren zur Bestellung von Sondervertretern (§ 134 AktG)	561
<i>Claus Spruzina</i> Schätzung von „Rechten“ als bewegliche Sachen iSd § 167 Abs 1 AußStrG und der Widerruf notarieller letztwilliger Anordnungen – zwei praktische Anwendungsfälle	571
<i>Martin Stefula</i> Austausch des GmbH-Geschäftsführers im Gesellschafterkonkurs durch den Insolvenzverwalter	585
<i>Günter Tewes</i> Wechsel des hauptsächlichen Aufenthalts und Unterhalts- verfahren für minderjährige Kinder Eine zu diskutierende To Do-Liste anhand eines konkreten Falls	599
<i>Raphael Thunhart</i> Der Vergleich im Verlassenschaftsverfahren	605
<i>Andreas Tschugguel</i> Einige Fragen der Parteistellung im Verlassenschaftsverfahren	613
<i>Bea Verschraegen</i> Gedanken zum Spektrum der Geschlechter	621
<i>Martin Weber</i> Ausgewählte Fragen zu den einstweiligen Verfügungen gem §§ 382b und 382c EO.	635
<i>Wolfgang Zankl</i> KI-Kompetenz für die Justiz	643
Publikationsverzeichnis	653
Verzeichnis der Autorinnen und Autoren	657

Georg Kodek und Margit Wachberger (Hrsg)

175 Jahre Oberster Gerichtshof und Generalprokuratur

Rückblick • Gegenwart • Ausblick

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
 Teil I – Grußworte	
Transkript der VIDEO-Grußbotschaft von Bundespräsident Alexander Van der Bellen anlässlich des Festaktes am 27. März 2025 »175 Jahre Oberster Gerichtshof und Generalprokuratur«	3
 <i>Anna Sporrer</i>	
Grußworte anlässlich des Festaktes am 27. März 2025 »175 Jahre Oberster Gerichtshof und Generalprokuratur«	5
 <i>Gernot Kanduth</i>	
Grußworte anlässlich des Festaktes am 27. März 2025 »175 Jahre Oberster Gerichtshof und Generalprokuratur«	7
 <i>Elena Haslinger</i>	
Grußworte anlässlich des Festaktes am 27. März 2025 »175 Jahre Oberster Gerichtshof und Generalprokuratur«	9
 <i>Michael Umfahrer</i>	
Grußworte anlässlich des Festaktes am 27. März 2025 »175 Jahre Oberster Gerichtshof und Generalprokuratur«	11
 <i>Armenak Utudjian</i>	
Grußworte anlässlich des Festaktes am 27. März 2025 »175 Jahre Oberster Gerichtshof und Generalprokuratur«	13
 <i>Werner Gschwandtner</i>	
Grußworte anlässlich des Festaktes am 27. März 2025 »175 Jahre Oberster Gerichtshof und Generalprokuratur«	15

Teil II – Fachbeiträge*Georg Kodek*

175 Jahre OGH: Rückblick, Gegenwart und Ausblick	19
I. Einleitung	19
II. Rückblick	20
III. Gegenwart – Bestandsaufnahme	22
IV. Herausforderungen und Ausblick	29
V. Schluss	33

Margit Wachberger

175 Jahre Generalprokuratur: Rückblick, Gegenwart und Ausblick	35
---	-----------

*Gerald Kohl***»Keine dramatischen Momente«?**

Zu den ersten acht Jahrzehnten des 175- bis 177-jährigen OGH ...	43
I. Allgemeines	43
II. Archivalisches	48
III. Themen des erhaltenen Aktenbestandes: Ein Überblick mit punktuellen Vertiefungen	51
IV. Verfahrensbeschleunigung und Vereinheitlichung der Rechtsprechung als Herausforderungen eines multinationalen Höchstgerichts	66
V. Vom multinationalen OGKH zum OGH des Nationalstaates – noch ein Gründungsnarrativ	68
VI. Würdigung	76

Ilse Reiter-Zatloukal

Der Oberste Gerichtshof und die Generalprokuratur unter dem austrofaschistischen und nationalsozialistischen Regime ...	79
I. Austrofaschismus	80
A. Ideologisierung	80
B. Oberster Gerichtshof	86
1. Richter	86
2. Geschäftsanfall	89

C. Generalprokuratur	90
1. Staatsanwälte	90
2. Geschäftsanfall	95
D. Dienstbetrieb	96
II. Nationalsozialismus	99
A. Ideologisierung	99
B. Oberster Gerichtshof	102
1. Richter	102
2. Geschäftsanfall	110
C. Generalprokuratur	111
D. Dienstbetrieb	115
E. Das Ende des OGH und der GP 1939	119
F. Die Österreicher am Reichsgericht und der Reichsanwaltschaft	123
III. Der Neubeginn 1945	127
A. Richter und Staatsanwälte	127
B. Räumliche Rahmenbedingungen und Ausstattung	129
C. Aufnahme des regulären Betriebes	131
Abbildungsverzeichnis	133

Ulrich Knibbe und Margit Wachberger

Die Nichtigkeitsbeschwerde zur Wahrung des Gesetzes als Instrument der Rechtsfortbildung im Strafrecht	135
I. Historischer Rückblick	135
II. Grundsätzliches zur Nichtigkeitsbeschwerde zur Wahrung des Gesetzes	138
III. Zum Wesen und Gegenstand der Rechtsfortbildung	140
IV. Entscheidungsteil	146
V. Zusammenfassung und Schluss	157

Elisabeth Lovrek

Der OGH im 21. Jahrhundert – Herausforderungen und Perspektiven	159
I. Einleitung	159
II. Eine Zeitreise in das Jahr 1975	160
A. Fokussierung auf die Einzelfallentscheidung	160

	B. Der OGH und sein Verhältnis zu nationalen Höchstgerichten und dem EGMR	161
III.	Der OGH im 21. Jahrhundert	162
	A. Die Entscheidung des konkreten Falls	162
	B. Leitfunktion	164
	1. Zweck	164
	2. Abweichen von Präjudizien	165
	C. Zugangsbeschränkungen	166
	D. Und die Einzelfallgerechtigkeit?	167
	E. Der OGH und sein Verhältnis zu EGMR und EuGH	168
	F. Verhältnis des OGH zu den nationalen Höchstgerichten	170
IV.	Herausforderungen	172
	A. Massenverfahren	172
	B. Öffentliche Kritik – Qualitätssicherung oder Gefahr für die Unabhängigkeit?	174
	C. Personalsituation	175
V.	Ausblick	178
	A. Stärkung der Unabhängigkeit des OGH	178
	B. Verbesserungen im Rechtsmittelsystem	180
	C. Ein letzter Wunsch	181

Teil III – Im Gespräch

Margit Wachberger und Alexander Bauer

Interview	185
mit den Generalprokuratoren i.R. Dr. Strasser, Dr. Hauptmann und Dr. Presslauer	

Abkürzungsverzeichnis	197
Verzeichnis der Autorinnen und Autoren	201

Europäische Vorgaben im Wirtschafts- und Finanzstrafrecht

Finanzstrafrecht 2024

- Erfahrungsbericht aus der Europäischen Staatsanwaltschaft
- Einziehung im Wirtschafts- und Steuerstrafrecht
- Amts- und Rechtshilfemaßnahmen zur Enttarnung von Steuerhinterziehung
- Umfang der abgabenrechtlichen Offenlegungspflicht im digitalen Zeitalter

Mit neuester Rechtsprechung und Literatur
zum Finanzstrafrecht

herausgegeben von

Dr. Rainer Brandl

LeitnerLeitner

Linde

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	V
<i>Ursula Schmudermayer</i>	
Die Strafverfolgung von einnahmenseitigem Betrug durch die Europäische Staatsanwaltschaft: Ein Überblick und neueste Entwicklungen	1
<i>Gerhard Dannecker</i>	
Einziehung im Wirtschafts- und Steuerstrafrecht	17
<i>Ernst Radlwimmer</i>	
Internationale Amts- und Rechtshilfemaßnahmen für die Enttarnung von Steuerhinterziehung – ein Überblick	63
<i>Barbara Gunacker-Slawitsch</i>	
Zum Umfang der abgabenrechtlichen Offenlegungspflicht im digitalen Zeitalter – Offenlegung durch Einreichung von Abgabenerklärungen	69
Anhang	
Rechtsprechungs- und Literaturüberblick mit Anmerkungen März 2024 bis März 2025	103
Korrespondenz	141