



## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

Mieters Vorkaufsrecht trotz „zu früher“ Teilung? (BGH) .....	513
Inabredestellen der Feuchteverantwortlichkeit als Kündigungsgrund (BGH) .....	513
Einwendungsausschluss für nicht umlagefähige Betriebskosten (BGH) .....	514
Eigenbedarf und Räumungsvergleich: Täuschungsvorwurf (BGH) .....	514
Haushaltsnahe Handwerkerleistungen trotz Versicherungsausgleichs? (FG Münster) .....	515
1. Gesetz zur Änderung des Mess- und Eichgesetzes .....	515
Fehlerhafte Mieterwerbsgemeinschaft: Trotzdem Beitragspflicht? .....	515

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

<i>C. Campbell</i> , Reformbedarf im Abstammungsrecht? .....	516
Keine hälftige Aufteilung des ehebedingten Nachteils (BGH) .....	517
Verwirkung trotz Rechtswahrungsanzeige (OLG Brandenburg) .....	518
Kürzung einer laufenden Versorgung (BGH) .....	518

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

Haftung nur des Nachlasses für Nachlasspflegervergütung (OLG Celle) .....	519
Anfechtung der Erbannahme zwecks Pflichtteilsanmeldung zulässig (BGH) .....	519
Kostentragung bei anerkannter, aber nicht erfüllter Auskunftspflicht (OLG Schleswig) .....	520

### Verkehrsrecht

Von Rainer Heß und Michael Burmann

<i>J.-C. van Eymeren</i> , Der Personenschaden des Arbeitnehmers nach einem Verkehrsunfall .....	521
Ermittlung des merkantilen Minderwertes (OLG Frankfurt a.M.) .....	522
Keine höhere Betriebsgefahr des Linksabbiegers (OLG Zweibrücken) .....	523

### Baurecht

Von Stefan Weise und Tobias Hänsel

Angabe der Mangelsymptome – wirksame Streitverkündung (OLG München) .....	524
Rügen von Mängeln in der Vertragskette (OLG Karlsruhe) .....	524
Keine Bauhandwerkersicherung für Lockerwände (LG Bamberg) .....	525
Unzulässige Kumulation von Sicherheiten für Mängelansprüche (LG Heilbronn) .....	525
Überschreitung des Gutachterauftrags wegen konkreter Gefahr (OLG Stuttgart) .....	525
Befangenheitsantrag nach rügeloser Einlassung (OLG Bamberg) .....	526

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuering und Daniel Rubner

<i>D. Rubner/D. Leuering</i> , Neue Regeln für die Abschlussprüfung .....	527
Kita kein Idealverein (KG) .....	528
Öffentlich-rechtliche Auskunftsansprüche und AktG (OVG Koblenz) .....	529
Rechtsmissbräuchliche Amtsniederlegung eines Alleinvorstands? (OLG Hamburg) .....	529

**Arbeitsrecht**

Von Marcel Grobys und Robert von Steinau-Steinrück

Telefon- und Internetanschluss für den Betriebsrat (BAG) . . . . .	530
Mitbestimmung bei Qualifizierung externer Arbeitnehmer (BAG) . . . . .	530
Aufrechnung gegen betriebliche Altersrente (BAG) . . . . .	531
Mittelbare Diskriminierung auf Grund Stichtagsklausel (BAG) . . . . .	532
Neufassung des Mutterschutzgesetzes geplant . . . . .	532

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

<i>C. Hermreck</i> , Die von der Restschuldbefreiung ausgenommenen Forderungen . . . . .	533
Voraussetzungen eines Sanierungsgutachtens (BGH) . . . . .	534
Angaben beim Eröffnungsantrag (LG Hannover) . . . . .	535

**Strafrecht**

Von Klaus Leipold und Stephan Beukelmann

Missbrauch unter Ausnutzung eines Behandlungsverhältnisses (BGH) . . . . .	536
Besondere Schwere der Schuld bei Verurteilung nach Jugendstrafrecht (BGH) . . . . .	536
Zusammenhang von Nötigung und Wegnahme beim Raub (BGH) . . . . .	537
Umsetzung der Richtlinie zur Europäischen Ermittlungsanordnung . . . . .	537
Gesetzentwurf zur Neuregelung der Vermögensabschöpfung . . . . .	538
Neuer Gesetzentwurf zum Stalking . . . . .	538

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

<i>N. Schneider</i> , Kostenerstattung trotz verjährter Vergütungsforderung des Anwalts? . . . . .	539
Terminsgebühr auch für privatschriftlichen Vergleich (OLG Köln) . . . . .	540
Erstattung einer Schadenspauschale neben vorgerichtlichen Anwaltskosten (AG Aachen) . . . . .	540
Eine Angelegenheit bei mehreren Schadensersatzansprüchen (BGH) . . . . .	541

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

Folgen eines Verzichts auf den Fachanwaltstitel (BGH) . . . . .	542
Unsachliche Zeitungswerbung (AnwGH Nordrhein-Westfalen) . . . . .	542
Aufhebung eines Rügebescheids ohne Begründung (BGH) . . . . .	543

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); Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg* (Insolvenzrecht); Rechts-

anwältin *Antje Glinski* (Anwalt und Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina Huth* (Familienrecht); Rechtsanwalt *Dr. Andreas Kappus* (Miet- und Immobilienrecht); Rechtsanwältin *Dr. Maria Naucke-Lömker* (Erbrecht und Schlussredaktion); Rechtsanwältin *Esther Noske*, LL.M. (Verfahrens- und Kostenrecht sowie Koordination); Rechtsanwalt Prof. Dr. *Achim Schunder* (Arbeitsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Monika Spiekermann* (Bau- recht); Rechtsanwalt *Dr. Stephan Tausch* (Strafrecht); Rechtsanwalt Prof. Dr. *Martin Weber* (Gesellschaftsrecht).

**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: PBNKDEFFXXX.

**Erscheinungsweise:**

Zweimal im Monat als Beilage zur NJW.

**Bezugspreis 2016:**

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.

# INHALT

## Aufsätze

Maximilian Gaßner/Jens M. Strömer

- Mobilfunkanbieter als Geldeintreiber für Cyberkriminelle – AGB-Recht als Retter des Verbrauchers?** 2529

Die Nutzung von Smartphones eröffnet neue Möglichkeiten für Cyberkriminelle. Dabei lassen sie Geld auch durch Mobilfunkanbieter einziehen. Die Autoren stellen das Phänomen vor, arbeiten die zivilrechtliche Verantwortung der Mobilfunkanbieter heraus und geben Anregungen zum Umgang mit dieser Variante der Cyberkriminalität.

Martin Pagenkopf

- Rundfunkbeitrag als Demokratieabgabe?** 2535

Das BVerwG (NVwZ 2016, 1081) hat die zwangsweise Heranziehung der Wohnungsinhaber zu einer Rundfunkabgabe im seit 1.1.2013 geltenden Rundfunkbeitragsstaatsvertrag gebilligt. Der Beitrag zeigt auf, dass das Urteil mehr Fragen aufwirft, als es überzeugende Antworten gibt.

## Zur Rechtsprechung

Peter O. Mülbert/Alexander Sajnovits

- Verschwiegenheitspflichten von Aufsichtsratsmitgliedern als Schranken der Wissenszurechnung** (BGH, NJW 2016, 2569) 2540

## Bericht

Birgit Niepmann/Werner Schwamb

- Die Entwicklung des Unterhaltsrechts seit Anfang 2016** 2543

Harald Plewka

- Die Entwicklung des Steuerrechts im ersten Halbjahr 2016** 2548

## Forum

Lorenz Leitmeier

- Das antinazistische Grundgesetz** 2553

## Buchbesprechungen

- Baumbach/Lauterbach/Albers/Hartmann: Zivilprozessordnung** (Fridhelm Faecks) 2556

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	25
Im Labyrinth des Mehrebenenrechts R. Richardi		Wie viel muss ein Richter erledigen? W. Hoffmann-Riem		web.report	28
Agenda	6	Forum	14	Stellenmarkt	29
Meldungen/Kolumne	7	Ernüchterung bei Small-Claims-Verfahren U. Thewes		Beck'sche Zeitschriften	34
Gesetzgebung	8	Aus der Anwaltschaft	16	Buchhinweise	36
Rechtsprechung in Kürze	8	Regierungsentwurf zur Berufsrechtsreform liegt vor S. Göcken		Personalien	38
Entscheidung der Woche	9	Ausbildung & Karriere	17	Heftvorschau/Impressum	40
Leserforum	10	Das Jurastudium hat doch noch goldenen Boden J. Jahn			

# INHALT



## Rechtsprechung

<b>Europäische Gerichte</b>		OLG Schleswig 19.02.16 – 1 U 157/14	
EuGH 07.07.16 – C-476/14		<b>Minderung nach Aufwand zur Mängelbeseitigung ohne Umsatzsteuer und Nebenkosten</b>	2580
<b>Angabe des Verkaufsendpreises bei Kfz-Überführungskosten</b>	2557	LG Berlin 17.02.16 – 65 S 301/15	
		<b>Langfristiger Auszug wegen Modernisierung – Härte und Ersatzwohnungsangebot</b>	2582
<b>Verfassungsgerichte</b>		<b>Strafgerichte</b>	
BVerfG 23.03.16 – 1 BvR 184/13		BGH 26.11.15 – 3 StR 17/15	
<b>Notwendige persönliche Anhörung vor Anordnung einer Betreuung</b>	2559	<b>Tatrichterliche Darlegung eines Untreuenachteils – Nürburgringverfahren</b>	2585
BVerfG 02.05.16 – 2 BvR 1267/15		(Anm. F. Saliger/T. Schweiger)	
<b>Keine Gerichtsgebühr bei Anhörungsrüge im Rehabilitationsverfahren (Ls.)</b>	2560	<b>Verwaltungsgerichte</b>	
		BVerwG 18.03.16 – 6 C 6/15	
<b>Zivilgerichte</b>		<b>Rechtmäßigkeit der Rundfunkbeiträge (Ls.)</b>	2601
BGH 12.05.16 – IX ZR 241/14		VGH München 23.05.16 – 11 CS 16.690	
<b>Nichtigkeit des Anwaltsvertrags bei Vertretung widerstreitender Interessen</b>	2561	<b>Entziehung der Fahrerlaubnis bei gelegentlichem Cannabiskonsum</b>	2601
BGH 26.04.16 – VIII ZR 54/15		<b>Arbeitsgerichte</b>	
<b>Mieterhöhung für Reihenendhaus über Mietspiegel trotz Nichtanwendbarkeitshinweises</b>	2565	BAG 20.01.16 – 7 AZR 340/14	
BGH 25.05.16 – IV ZR 205/15		<b>Befristungssachgrund – Personelle Kontinuität der Betriebsratsfähigkeit</b>	2604
<b>Drittanfechtung wechselbezoglicher Verfügungen des erstversterbenden Ehegatten</b>	2566	(Anm. T. Hoffmann-Remy)	
(Anm. D. Kollmeyer)		BAG 24.02.16 – 7 ABR 20/14	
BGH 26.04.16 – XI ZR 108/15		<b>Ab- und Rückmeldepflicht freigestellter Betriebsratsmitglieder (Ls.)</b>	2607
<b>Keine Haftung einer Direktbank für durch Aufsichtsratsfähigkeit erlangte Kenntnisse</b>	2569	<b>Finanzgerichte</b>	
BGH 16.06.16 – IX ZR 114/15		BFH 17.02.16 – X R 32/11	
<b>Anfechtung von Zahlungen im Schutzschirmverfahren</b>	2572	<b>Gemischt genutztes Arbeitszimmer</b>	2607
BGH 17.12.15 – I ZR 69/14		BFH 17.02.16 – X R 26/13	
<b>Grenzen der zulässigen Berichterstattung über Tagesereignisse – Exklusivinterview</b>	2576	<b>Gemischt genutzte Nebenräume (Ls.)</b>	2608
BGH 10.02.16 – VII ZB 56/13		<b>Vorlagebeschluss</b>	
<b>Kosten für Prozessbürgschaft als Zwangsvollstreckungskosten</b>	2579	OLG München 29.06.16 – 34 Wx 146/14	
		<b>Anerkennung einer in Syrien erfolgten Scharia-Scheidung (Ls.)</b>	2608

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 17/2016

Miet- und Immobilienrecht  
Mieters Vorkaufsrecht trotz „zu früher“ Teilung?

Familienrecht  
Reformbedarf im Abstammungsrecht?

Verkehrsrecht  
Personenschaden des Arbeitnehmers nach Verkehrsunfall

Baurecht  
Angabe der Mangelsymptome – wirksame Streitverkündung

Gesellschaftsrecht  
Neue Regeln für die Abschlussprüfung

Insolvenzrecht  
Von der Restschuldbefreiung ausgenommene Forderungen

Strafrecht  
Missbrauch unter Ausnutzung eines Behandlungsverhältnisses

Verfahrens- und Kostenrecht  
Kostenerstattung trotz verjährter Vergütungsforderung?

Anwalt und Kanzlei  
Folgen eines Verzichts auf den Fachanwaltstitel

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten

Mit Beilage

wirtschaftsrechtliche  
blätter:wbl

D3-Z62  
Juris Blätter



Heft 8 August 2016  
138. Jahrgang

**Aufsätze**

HRdOGH Univ.-Prof. Dr. *Georg Kodek*, LL.M., und  
Univ.-Prof. DDr. *Michael Potacs*:  
**Insolvenz eines Bundeslandes – eine Erwiderung** 481

Univ.-Ass. MMag. Dr. *Martin Trenker*:  
**Bindung des Zivilgerichts an verwaltungsbehördliche/-gerichtliche Entscheidungen**  
(1. Teil) 488

**Aus den Vereinen / Ankündigungen**

Seminarreihe „Aktuelle Probleme des Wirtschaftsprivatrechts“ – Ankündigung 508

Oberösterreichische Juristische Gesellschaft –  
Programm Herbst 2016 – Ankündigung 508

21. Österreichische Umweltrechtstage – Ankündigung 508

**Rechtsprechung**

**Verfassungsgerichtshof**

Aufhebung der Bundespräsidentenstichwahl  
vom 22.05.2016  
(VfGH 01.07.2016, WI 6/2016) 509

**Ordentliche Gerichte – Zivilsachen**

Nottestament: Unmöglichkeit der Errichtung eines  
formgültigen ordentlichen Testaments  
(OGH 17.03.2016, 2 Ob 86/15h) 520

Teilzeitnutzungsvertrag: geltungserhaltende  
Reduktion bei Überschreiten der höchstzulässigen  
Bindungsdauer (OGH 20.01.2016, 3 Ob 132/15f –  
Dr. *Moritz Radler*) 526

Kreditbearbeitungsgebühr als Teil des Entgelts für  
die Kapitalüberlassung: keine Kontrolle nach § 879  
Abs 3 ABGB (OGH 30.03.2016, 6 Ob 13/16d) 533

Herabsetzende Tatsachenbehauptungen bei  
Anregung der Verhängung der Untersuchungshaft  
gerechtfertigt (OGH 15.12.2015, 4 Ob 149/15p) 537

Wiedervorlage eines vom Gericht zurückgestellten  
Verfahrenshilfeantrags nach Ablauf der das  
Vermögensverzeichnis betreffenden  
Verbesserungsfrist  
(OGH 22.02.2016, 10 ObS 17/16x) 539

Exekutionsführung auf von einem anhängigen  
Abschöpfungsverfahren erfasstes Vermögen  
(OGH 27.04.2016, 3 Ob 46/16k) 541

**Entscheidungen in Leitsätzen**

Widerstandsfähigkeit der Lackierung eines  
Neuwagens gegen alltägliche Umwelteinflüsse als  
gewöhnlich vorausgesetzte Eigenschaft  
(OGH 27.04.2016, 8 Ob 126/15k) 542

Entscheidung über eine bedingte Entlassung:  
Äußerungen der BEST dem Bund als Rechtsträger  
des Strafvollzugs zuzurechnen  
(OGH 24.05.2016, 1 Ob 79/16y) 542

Inhaltserfordernisse des Anspruchsschreibens  
nach § 16 BTVG  
(OGH 25.05.2016, 2 Ob 187/15m) 543

Rechtshängigkeitssperre nach Brüssel IIa-VO für  
Kontaktrechtsverfahren durch anhängiges  
Sorgerechtsverfahren  
(OGH 27.04.2016, 3 Ob 56/16f) 543

**Strafsachen**

Zu den Voraussetzungen von Verfall und Einziehung  
(OGH 12.05.2016, 12 Os 112/15k) 543

Große und kleine Besetzung des Schöffengerichts  
(OGH 22.10.2015, 12 Os 121/15h –  
a. Univ.-Prof. Dr. *Alexander Tipold*) 545

Impressum 548

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ



## Inhaltsübersicht/Sommaire



<b>L'avenir du droit international de la santé</b> STÉPHANIE DAGRON	5
<b>Réflexion juridique sur la définition de la politique suisse de la santé</b> DOMINIQUE SPRUMONT/NATACHA JOSET	89
<b>Transparenz – Ein Grundprinzip des Rechtsstaats und seine Bedeutung im Gesundheitsrecht, insbesondere im Heilmittel- und Humanforschungsrecht</b> FRANZISKA SPRECHER	139
<b>Statut juridique des parties détachées du corps humain</b> Une approche anatomique et fonctionnelle PHILIPPE DUCOR	251
<b>Reproduktive Autonomie und Selbstbestimmung</b> Dimensionen, Umfang und Grenzen an den Anfängen menschlichen Lebens ANDREA BÜCHLER	349
<b>Schweizerisches Pflegefinanzierungssystem – eine kritische Standortbestimmung</b> HARDY LANDOLT	493

ZST / rds



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

Entwurf v. 29.2.2016 für Kommissionent-  
scheidung über Angemessenheit des  
Schutzes durch EU-U.S. Privacy Shield

## CRaktuell

- IT und Software aktuell R27
- Internet und E-Commerce aktuell R28
- Telekommunikation & Medien aktuell R30
- Report und Technik aktuell R31
- Buchbesprechungen R32
- DGRI Informationen R32
- Impressum R34

### Beilagenhinweis:

Wir bitten um freundliche Beach-  
tung der Heftbeilagen der Verlage  
C.H. Beck und Dr. Otto Schmidt so-  
wie der DGRI.

### IT und Software

**Markus Zirkel/Branislav Aleksic** – Open-Source-Software und Sanktionslis-  
ten-Screening *Ist die OSS-Gemeinde kriminell?* 141

### Daten und Sicherheit

**Franziska Boehm/Markus Andrees** – Zur Vereinbarkeit der Vorratsdatenspei-  
cherung mit europäischem Recht *Bewertung der generellen Speicherpflicht  
nach EuGH und EGMR Rechtsprechung* 146

Kein allgemeines Meinungsprivileg im BDSG-Medienprivileg  
**BVerwG**: Beschluss vom 29.10.2015 154

Zulässigkeit privater Video-Observation von Arbeitnehmern  
**BAG**: Urteil vom 19.2.2015 155

### Internet und E-Commerce

**Albrecht Conrad** – Verhandlungsblockaden und Vorläufige Regelungen nach  
der EuGH-Entscheidung Huawei/ZTE *Vorschläge für eine europarechtskon-  
forme Ausgestaltung im VGG* 157

**Niko Härting/Patrick Gössling** – Online-Kauf in der EU – Harmonisierung des  
Kaufgewährleistungsrechts *Was würde sich durch den Vorschlag der EU-  
Kommission v. 9.12.2015 wie verändern?* 165

Haftung für Hyperlink auf Internetseite eines Arztes  
**BGH**: Urteil vom 18.6.2015 170

### Telekommunikation und Medien

**Fabian Schuster** – E-Mail-Dienste als Telekommunikationsdienste? *Warum  
OTT-Dienste keine TK-Dienste sein können – zugleich Erwiderung auf  
Kühling/Schall, CR 2015, 641 und VG Köln zu „Google Mail“* 173

**Jürgen Kühling/Tobias Schall** – E-Mail-Dienste sind Telekommunikations-  
dienste i.S.d. § 3 Nr. 24 TKG *Warum OTT-Kommunikationsdienste sehr wohl  
TK-Dienste sein können – zugleich Anmerkung zum Gmail-Urteil des VG Köln  
(Urt. v. 11.11.2015 – Az. 21 K 450/15, CR 2016, 131) und Erwiderung auf die  
Aufsätze von Gersdorf, K&R 2016, 91 und Schuster, CR 2016, 173 (in diesem  
Heft)* 185

Störerhaftung des Access-Providers  
**BGH**: Urteil vom 26.11.2015 m. Anm. **Kremer/Telle** 198

### Report und Technik

**Julian Reichwald/Dennis Pfisterer** – Autonomie und Intelligenz im Internet  
der Dinge *Möglichkeiten und Grenzen autonomer Handlungen* 208

# INHALT

---

## EDITORIAL

- 257 BREX-IT, PRÄX-IT und New-IT!

## KURZNACHRICHTEN UND -BEITRÄGE

- 260 Aktuelle Ereignisse und Entwicklungen zum Informationsrecht  
Peter Burgstaller
- 262 AI WEIWEI oder AU WEH?  
Thomas Höhne

## AUFSÄTZE

- 265 Wussten Sie (trotz § 3a MedKF-TG) schon, dass ...  
Michael R. Kogler
- 276 Policy-Änderung bei .at: Die Einführung von ein- und zweistelligen Domains startet mit einer Sunrise-Phase für Marken-Inhaber  
Barbara Schloßbauer
- 279 Alles nur ein Schmäh? Die qualifizierte Beleidigungsfähigkeit eines (ausländischen) Staatsmannes im Spannungsverhältnis zu dessen Public-figure-Status  
Astrid Graf-Wintersberger

## JUDIKATURSPIEGEL

- 286 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZIIR-Slg 2016/50–70)

## JUDIKATUR

### DATENSCHUTZRECHT

- 290 DSB: Zu den Voraussetzungen eines Klassenfotos auf einer Schulwebsite  
DSB Bescheid vom 8.10.2015, DSB-D122.347/0005-DSB/2015 – Klassenfoto auf Schulwebsite (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 293 Nutzung der Browserverlaufsdaten bei exzessiver Privatnutzung des Internets am Arbeitsplatz im Kündigungsverfahren  
LArbG Berlin-Brandenburg, Urteil 14.1.2016, 5 Sa 657/15 – Browserverlaufsdaten
- 304 BVwG: Übermittlung von personenbezogenen Daten an Medien in Kartellverfahren  
BVwG Urteil vom 29.6.2015, W214 2009464-1 – *Verbotene Preisabsprachen* (Anmerkung von Clemens Thiele)

### E-COMMERCE RECHT

- 312 OGH: Namensänderung und Auto-Complete-Funktion von Google  
OGH Beschluss vom 30.3.2016, 6 Ob 26/16s – Auto-Complete-Funktion
- 317 OGH: Zum Mitverschulden des Bankkunden bei einer Phishing-Attacke  
OGH Urteil vom 15.3.2016, 10 Ob 102/15w – *Zivile Haftung bei Phishing-Attacke* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 326 BGH: Kundenbewertung im Internet: Zur Pflicht der Aufklärung über vorgesehene Schlichtungsverfahren  
BGH Urteil vom 21.1.2016, I ZR 252/14 – *Kundenbewertung im Internet*

## LAUTERKEITS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

- 331 OGH: Veröffentlichung des Fotos eines nachgebauten Möbelstücks auf Website kann Urheberrechte des Möbelherstellers verletzen  
OGH Urteil vom 20.4.2016, 4 Ob 61/16y – *Möbelstücke II* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 339 OGH: Gemeinschaftsmarke „Duff“ und deutsche Marke „Duff-Beer“ in Widerstreit  
OGH Beschluss vom 27.1.2016, 4 Ob 183/15p – *„Duff-Bier“*
- 342 OGH: Internationale Zuständigkeit für Löschung aus Schwarzen Listen  
OGH Beschluss vom 23.2.2016, 4 Ob 214/15x – *Löschung aus Schwarzen Listen*
- 344 BVerfG: Verwendung von Samples zur künstlerischen Gestaltung kann Eingriff in Urheber- und Leistungsschutzrechte rechtfertigen  
BVerfG Urteil vom 31.5.2016 – 1 BvR 1585/13 – *„Metall auf Metall“*
- 361 BGH: Zulässige Einlösung von Rabatt-Coupons der Mitbewerber  
BGH Urteil vom 23.6.2016 – I ZR 137/15 – *Rabatt-Gutscheine* (Anmerkung von Clemens Thiele)

## PERSÖNLICHKEITS- UND MEDIENRECHT

- 364 EGMR: Strafrechtliche Verurteilung wegen posthumer übler Nachrede gegenüber der Innenministerin auf Website zulässig  
EGMR Urteil vom 12. Jänner 2016, Bsw 55495/08 – *Genner gegen Österreich* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 372 OGH: Veröffentlichung von Bildnissen auf Facebook  
OGH 30.3.2016, 6 Ob 14/16a – *Bildnisveröffentlichung auf Facebook*
- 375 OLG Wien: Von der Schwierigkeit, den richtigen Facebook-User zu erwischen  
OLG Wien, 2. 6. 2016, 17 Bs 148/16p – *Facebook-Profil*
- 377 BGH: Anspruch auf Löschung intimer Bilder nach Beziehungsende  
BGH Urteil vom 13.10. 2015, VI ZR 271/14 – *Intime Bilder* (Anmerkung von Clemens Thiele)

## EuGH VORLAGEFRAGEN

## SERVICE-TEIL

- 388 Bücherliste
- 389 Herausgeber / Herausgeberredaktion / Beirat
- 390 Autoren
- 391 Impressum

Zitierbeispiele:

Heft 1/2013 – Heft 2/2015:

*Burgstaller*, ZfR 2015, 25; ZfR-Slg 2015/61, 143

Heft 3/2015 ff:

*Burgstaller*, ZfR 2015, 233; ZfR-Slg 2015/62, 273

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

**Mit Beiträgen zum Thema des 71. Deutschen Juristentags in Essen**

**NZA Editorial**

**Gregor Thüsing**

Dem AGG zum Geburtstag geschrieben

III

**NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VII

**Impressum**

XVIII

**Aufsätze und Berichte**

**Katharina Uffmann**

Digitalisierung der Arbeitswelt

977

**Eva Kocher/Isabell Hensel**

Herausforderungen des Arbeitsrechts durch digitale Plattformen – ein neuer Koordinationsmodus von Erwerbsarbeit

984

**Nadja Groß/Jacqueline Gressel**

Entpersonalisierte Arbeitsverhältnisse als rechtliche Herausforderung – Wenn Roboter zu Kollegen und Vorgesetzten werden

990

**Manfred Löwisch**

Tarifeinheit als Vorfrage

997

**Kommentar**

**Michael Fuhlrott**

Anforderungen an die Befristung einzelner Arbeitsbedingungen

1000

**Mitteilungen und Dokumente**

**Rüdiger Krause**

Digitalisierung der Arbeitswelt – Herausforderungen und Regelungsbedarf

1004



### Blick ins Sozialrecht

**Oliver Ricken**

Kein Ruhen von bereits vor Beginn der Elternzeit entstandener und bezogener Krankengeldansprüche	<b>1008</b>
Ausschluss freiwilliger Weiterversicherung in der Arbeitslosenversicherung durch Sperrzeit	<b>1008</b>
Kein Unfallversicherungsschutz bei Freizeitaktivitäten im Rahmen von Fortbildungsveranstaltungen	<b>1008</b>

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

<b>EGMR</b>	13. 01. 2015 – 79040/12	Entlassung eines Professors nach kritischen Äußerungen zu Problemen der Universitätsverwaltung	<b>1009</b>
<b>EuGH</b>	28. 07. 2016 – C-423/15	<b>Kein europarechtlicher Schutz für Scheinbewerbungen – Rechtsmissbrauch</b>	<b>1014</b>
<b>BAG</b>	20. 01. 2016 – 6 AZR 742/14	<b>Freizeitausgleich für Bereitschaftsdienst – Anrechnung auf Sollarbeitszeit</b>	<b>1015</b>
<b>BAG</b>	09. 12. 2015 – 10 AZR 156/15	Angemessenheit eines Nachtarbeitszuschlags – Dauerhafte Nachtarbeit	<b>1021</b>

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

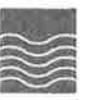
<b>BAG</b>	25. 05. 2016 – 5 AZR 298/15	<b>Entgeltfortzahlung während einer ambulanten Kur – Urlaubsanrechnung</b>	<b>1028</b>
<b>BAG</b>	12. 05. 2016 – 6 AZR 259/15	Heilpädagogische Förderlehrer als Lehrkraft im Sinne des TVöD-V – Günstigkeitsvergleich	<b>1030</b>
<b>BAG</b>	20. 04. 2016 – 7 ABR 50/14	<b>Anspruch des Betriebsrats auf einen separaten Telefon- und Internetanschluss</b>	<b>1033</b>
<b>BAG</b>	26. 04. 2016 – 1 ABR 21/14	Mitbestimmung des Betriebsrats bei betrieblichen Bildungsmaßnahmen	<b>1036</b>

#### Verfahrensrecht

<b>BAG</b>	25. 05. 2016 – 5 AZR 614/15	Wiedereinsetzung in den vorigen Stand wegen Versäumung der Revisionsbegründungsfrist – Annahmeverzug	<b>1039</b>
<b>LAG Mecklenburg-Vorpommern</b>	19. 11. 2015 – 3 Ta 38/15	Rechtswegzuständigkeit – Fristlose Beendigung eines Geschäftsführerdienstleistungsvertrags (Ls.)	<b>1040</b>

**16. NZA-Jahrestagung am 13./14. Oktober 2016 in Frankfurt a.M.**

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

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA****Andreas Gerhartl: Kundmachung und Hinterlegung von Betriebsvereinbarungen**

3

Die Vorschriften im ArbVG zur Kundmachung von Betriebsvereinbarungen knüpfen an das Vorliegen der Betriebsvereinbarung in Papierform an. Der Beitrag geht der Frage nach, inwieweit die im ArbVG festgelegten Voraussetzungen einer ordnungsgemäßen Kundmachung durch Publikation mittels moderner Medien (EDV) erfüllt werden.

**RECHTSPRECHUNG****» ENTLASSUNG**

Ausnützung einer Leitungsfunktion für private Forderungen – Entlassung	6
Entlassung eines Managing Directors wegen nicht genehmigten Fluges	7
Verschweigen von Informationen – Vertrauensunwürdigkeit	7
Entlassung nach Verweigerung der Leistung einer Überstunde	9
Entlassung wegen eigenmächtigen Urlaubsantritts	10
Entlassung eines Lkw-Lenkens nach Weigerung der Herausgabe von Tachoscheiben	10
Entlassung wegen Beleidigungen gegenüber einem Arbeitskollegen	10
Entlassung einer Reinigungskraft wegen grober Ehrenbeleidigung	11
Entlassung eines Kfz-Mechanikers wegen privater Reparaturen außerhalb der Öffnungszeiten	11
Entlassung: Anlassfall muss gewisse Mindestintensität erreichen	12
Entlassung eines BR-Mitglieds wegen Untreue im Dienst	13
Entlassung wegen Spesenabrechnungen	13

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Hubschrauberpilot im Flugrettungsdienst: Borreliose keine Berufskrankheit	14
Nachweis einer Berufskrankheit	15
Berufskrankheit – Rechtskraftwirkung eines ablehnenden Bescheides für Folgeverfahren	16
Wegfall der Versehrtenrente bei Besserung des Gesundheitszustandes	16

**» STEUERRECHT**

BFG: Nachzahlung einer Urlaubsabfindung an Beamten im Ruhestand	17
BFG: Abfertigungsbegünstigung bei krankheitsbedingter Gehaltskürzung	18
BFG: Erschwerniszulage für Schreibkräfte im Spitalsbereich	18
BFG: Kein Vertreterpauschale für Pharmareferenten	19

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

**IMPRESSUM**

5

## Neue Zeitschrift für Wirtschafts-, Steuer- und Unternehmensstrafrecht



### Inhaltsverzeichnis

<b>Aufsätze</b>	<i>Dr. Antje du Bois-Pedain</i> „Nemo tenetur“ im Vereinigten Königreich unter besonderer Berücksichtigung steuerlicher Auskunftspflichten und -verfahren, Teil 1	289
	<i>Dr. Peter Kasiske</i> <i>Der Vermögensschaden bei Risikogeschäften</i>	302
	<i>Staatsanwalt Dr. Ulf Gutfleisch</i> Strafzumessungskriterien bei der Insolvenzverschleppung	309
<b>Kurzbericht aus der Praxis</b>	<i>Norbert Madauß</i> Der „anonyme“ Unternehmer beim illegalen Arzneimittelhandel	312
<b>Rechtsprechung</b>	<b>Steuerstrafrecht/Steuerrecht</b> Ablaufhemmung nach Erstattung einer Selbstanzeige – verjährungshemmende Wirkung einer Fahndungsprüfung BFH, Urt. v. 17.11.2015 – VIII R 68/13 BFH, Urt. v. 17.11.2015 – VIII R 67/13 BFH, Urt. v. 17.12.2015 – V R 58/14 (m. Anm. <i>Rolletschke</i> )	317
	Konkurrenzverhältnisse bei der Steuerhinterziehung BGH, Beschl. v. 3.3.2016 – I StR 497/15 (Berlin) (m. Anm. <i>Kohlleppel/Wulfinghoff</i> )	323
	Steuerhinterziehung im Rahmen einer betrügerischen Umsatzsteuerlieferkette BGH, Urt. v. 22.7.2015 – I StR 447/14 (m. Anm. <i>Beyer</i> )	324
<b>Impressum</b>		IV
<b>Mitteilungen</b>	Literaturspiegel Steuerstrafrecht Stand 1.8.2016 ( <i>Madauß</i> )	V
<b>Buchbesprechung</b>	Thomas Rotsch; <i>Criminal Compliance, Nomos</i> , 1. Auflage, Baden-Baden, 2014 ( <i>Dr. Oehmichen</i> )	VI
<b>Tagungsankündigung</b>	DZWiSt Tagung am 16. September 2016 in Heidelberg: Strafrechtliche und zivilrechtliche „Kollateralschäden“ von Korruption im geschäftlichen Verkehr	IX

**Aufsätze**

- Rathgeber/Krug*, Rechtliche Probleme bei der Erregung öffentlichen Ärgernisses 309
- Lorenz*, Die Zulässigkeit der Vertraulichkeitszusage gegenüber Vertrauenspersonen und Informanten sowie deren Auswirkung auf das Strafverfahren 316
- Lehmann*, Zeugenschutz durch nachträgliche Schwärzung von Aktenbestandteilen 326
- Ruppert*, Technischer Fortschritt für Berufsheimnisträger 329

**Entscheidungen****Verfahrensrecht**

- StPO §§ 74, 24: Befangenheit eines Sachverständigen der BaFin  
BGH, Beschl. v. 25.2.2016 – 3 StR 142/15 336
- StPO §§ 102, 105: Grobe Missachtung des Richtervorbehalts führt zum Beweisverwertungsverbot  
BGH, Beschl. v. 21.4.2016 – 2 StR 394/15 338
- StPO §§ 102, 105: Provozierte Gefahr im Verzug begründet ein Verwertungsverbot, dem Fernwirkung zukommen kann  
OLG Düsseldorf, Beschl. v. 23.6.2016 – III-3 RVs 46/16 339
- StPO § 140: Notwendige Verteidigung, wenn ein Beweisverwertungsverbot in Betracht kommt  
LG Köln, Beschl. v. 19.7.2016 – 108 Qs 31/16 341
- StPO § 143: Keine Beiordnung eines Wahlverteidigers ohne Mandat  
KG, Beschl. v. 30.6.2016 – 3 Ws 309 und 310/16 342
- StPO § 147: Die StA kann die Entscheidung, dem Verteidiger Tonträger zu überlassen, nicht anfechten  
HansOLG Hamburg, Beschl. v. 27.5.2016 – 2 Ws 88/16 344

- StPO §§ 260, 154a: Verfahrensbeschränkung bei tatmehrheitlicher Anklage; Kostenfolge  
BGH, Beschl. v. 31.5.2016 – 3 StR 54/16 346
- StPO § 344 Abs. 2: Aus dem Schweigen der Urteilsgründe kann nicht geschlossen werden, dass das Gericht die vermisste Aufklärung unterlassen hat  
BGH, Urt. v. 12.5.2016 – 4 StR 569/15 347
- OWiG § 73: Antrag auf Entbindung des Betroffenen von der Erscheinungspflicht vor Einspruch ist unwirksam  
OLG Bamberg, Beschl. v. 10.3.2016 – 3 Ss OWi 88/16 348

**Materielles Strafrecht/Strafrechtliche Nebengebiete**

- StGB § 55: Reparatur einer fehlerhaften Gesamtstrafenbildung nach übersehenem Berufungsurteil  
BGH, Beschl. v. 8.6.2016 – 4 StR 73/16 348
- StGB §§ 73 ff.: Verfall und Einziehung bei der Hinterziehung von Verbrauchssteuern  
BGH, Beschl. v. 11.5.2016 – 1 StR 118/16 349
- WpHG § 20a Abs. 1 Satz 1 Nr. 3 kann verfassungskonform ausgelegt werden (nur Ls)  
BGH, Beschl. v. 25.2.2016 – 3 StR 142/15 336
- AMG § 2; TabakErzG §§ 20, 2: Was kein Arzneimittel ist, kann immer noch einem Tabakerzeugnis ähnlich sein – ist aber nicht mehr strafbar (Fortgang von BGH StraFo 2015, 33)  
BGH, Beschl. v. 25.5.2016 – 5 StR 107/14 351

**Strafvollstreckung/Strafvollzug**

- BayStVollzG Artt. 37, 51: Ausführung mit dem Ziel, ein Ausweisungspapier zu erlangen, das die Einreise in das Heimatland ermöglicht, dient der Eingliederung  
OLG Nürnberg, Beschl. v. 9.6.2016 – 2 Ws 244/16 351



### INHALT 17 · 2016

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

IV  
VII

Depenheuer/Grabenwarter (Hrsg.): Der Staat in der Flüchtlingskrise  
Prof. Dr. Rupert Scholz, Berlin/München **1119**

#### Aufsätze

Entterritorialisierung des Öffentlichen Rechts: Transnationale Individualrechtsverletzungen zwischen Verfassungsrecht und Völkerrecht  
Prof. Dr. Mehrdad Payandeh, LL.M. (Yale), Düsseldorf **1073**

Grundlagen und Strukturen eines Migrationsfolgenrechts  
Prof. Dr. Winfried Kluth, Halle **1081**

Polizeiliche Unterbringung von Flüchtlingen in privaten Immobilien  
Prof. Dr. Annette Guckelberger, Wiss. Mit. Manuel Kollmann / Wiss. Mit. Frank Schmidt, Saarbrücken **1088**

#### Berichte

Flüchtlingsunterbringung und -integration als kommunale Herausforderung – Professorengespräch 2016 des Deutschen Landkreistags  
Dr. Klaus Ritgen, Berlin **1099**

18. Deutscher Verwaltungsgerichtstag 2016 in Hamburg  
Rechtsanwalt und Notar FAVwR Prof. Dr. Bernhard Stürer, Münster/Osnabrück **1107**

#### Buchbesprechungen

Kielmansegg: Wohin des Weges, Europa?  
Prof. Dr. Claus Dieter Classen, Greifswald **1114**

Fuchs: Das Gleichbehandlungsverbot im Unionsrecht  
Prof. Dr. Astrid Epiney, LL.M., Fribourg **1115**

Jureit/Tietze (Hrsg.): Postsouveräne Territorialität. Die Europäische Union und ihr Raum  
MinRat Dr. Michael Fuchs, M.A., Magister rer. publ., Berlin **1116**

Leisner: Die Prognose im Staatsrecht, Zukunft in Vergegenwärtigung  
Prof. Dr. Heinrich Amadeus Wolff, Bayreuth **1117**

Hauser: Das IT-Grundrecht. Schnittfelder und Auswirkungen

Heinemann: Grundrechtlicher Schutz informationstechnischer Systeme. Unter besonderer Berücksichtigung des Grundrechts auf Gewährleistung der Vertraulichkeit und Integrität informationstechnischer Systeme  
Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Universität Bonn **1117**

Hörich: Abschiebungen nach europäischen Vorgaben  
Prof. i.R. Dr. Albrecht Weber, Osnabrück **1119**

Marx: Asylverfahrensgesetz. Kommentar  
Vorsitzender Richter am Verwaltungsgericht Dr. Andreas Middeke, Münster **1120**

Fischer-Lescano/Preis/Ulber: Verfassungsmäßigkeit des Mindestlohns  
Prof. Dr. Dr. h.c. Eberhard Eichenhofer, Jena **1120**

#### Rechtsprechung

##### Bundesverwaltungsgericht

BVerwG, Beschl. v. 21.06.2016 – 9 B 65.15 – Ortsumgehung Münster  
Kausalität von UVP-Verfahrensfehlern muss zur Überzeugung des Gerichts sicher ausgeschlossen werden – mit Anmerkung Stürer **1121**

##### Oberverwaltungsgerichte / Verwaltungsgerichtshöfe

OVG NRW, Ur. v. 10.12.2015 (DVBI 2016, 926 ff.)  
Entziehung eines Doktorgrades wegen Verstoßes gegen die wissenschaftliche Redlichkeit – nur Anmerkung Frenz **1127**

Sächs OVG, Ur. v. 19.01.2016 – 1 A 275/14 –  
Kein Anspruch auf Abriss eines denkmalgeschützten Hauses **1129**

OVG RP, Ur. v. 12.05.2016- 1 C 10321/15 –  
Unwirksamkeit eines BPlan-Beschlusses **1131**

[LS] Hess VGH, Beschl. v. 11.05.2016 – 9 E 448/16 –  
Zulässigkeit der Fortschreibung eines Luftreinhalteplans im Vollstreckungsverfahren **1133**

##### Verwaltungsgerichtshof

VG München, Beschl. v. 21.06.2016 – M 1 V 15.5203 –  
Vollstreckung der Verurteilung zur Änderung eines Luftreinhalteplans bedarf keiner Fortschreibung – mit Anmerkung Hilbert **1133**

##### [LS] Bundesgerichtshof

BGH, Ur. v. 20.06.2016 – AnwZ (Bfng) 10/15 –  
Aberkennung der Bezeichnung »Fachanwalt für Informationstechnologierecht« **1140**

##### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen der Verlag C.H. Beck oHG.  
Wir bitten um freundliche Beachtung.

→ Editorial . . . . .	341
<i>Von Karl-Heinz Danzl</i>	

## Beiträge

→ Zur Anwendbarkeit des EKHG auf Elektrofahräder . . . . .	344
Der Beitrag behandelt die Frage, ob Elektrofahräder vom Anwendungsbereich des EKHG erfasst sind und ob daher der Halter für einen aus dem Betrieb eines solchen Fahrzeugs resultierenden Schadensfall unabhängig vom Verschulden haftet.	
<i>Von Lukas Klever</i>	
→ Schadenersatzrechtliche Ansprüche bei Fahrradunfällen . . . . .	349
<b>Überlegungen zur Berechnungsmethode bei Nichttragen eines Helms</b>	
Das Thema Radfahrerschutzhelm hat den OGH in den vergangenen Jahren immer wieder beschäftigt. Anlässlich der aktuellsten E 2 Ob 99/14 v wird erstmalig die Frage der Verfassungskonformität von § 106 KFG thematisiert. Konkret geht es um die Frage, ob die Norm gegen den Gleichheitsgrundsatz verstößt.	
<i>Von Elisabeth Prechtl</i>	
→ Neues aus Brüssel und Luxemburg . . . . .	354
Eine Fülle von Themen hatte die europäische Verkehrspolitik (unter niederländischer Ratspräsidentschaft) im ersten Halbjahr 2016 zu bewältigen – wie zB die Wettbewerbsfähigkeit im europäischen Verkehrssektor, die Vorantreibung des automatisierten Fahrens oder eine Verringerung der CO <sub>2</sub> -Emissionen.	
<i>Von Othmar Thann</i>	

## Gesetzgebung und Verwaltung

→ Bundesrecht . . . . .	356
<i>Von Gerhard Pürstl</i>	

## Rechtsprechung

→ Einstandspflicht des Fachverbands nach VOEG auch bei Auslandsunfall eines Österreicherers mit fahrerflüchtigem unbekanntem Unfallgegner . . . . .	359
<b>149: OGH 21. 10. 2015, 2 Ob 40/15 v</b>	
<i>Mit Anmerkung von Claudia Rudolf</i>	
→ Keine Haftung des Versicherungsverbands für Regressanspruch des Schädigers	367
<b>150: OGH 21. 10. 2015, 2 Ob 35/15 h</b>	
<i>Mit Anmerkung von Claudia Rudolf</i>	

## Judikaturübersicht Verwaltung

→ StVO . . . . .	372
<b>151: VwGH 4. 2. 2016, Ra 2016/02/0008</b>	
Keine Gefahr einer Doppelbestrafung oder für die Verteidigungsrechte, Spruch ist nicht zu beanstanden	
→ KFG . . . . .	373
<b>152: VwGH 28. 1. 2016, Ra 2015/11/0105</b>	
Zulassungsaufhebung ist Administrativverfahren ua zu Gunsten der Verkehrssicherheit	
<b>153: VwGH 20. 11. 2015, Ra 2015/02/0148</b> . . . . .	373
Zulässiges Gesamtgewicht und Summe der zulässigen Achslasten ident, nur eine Strafe möglich	
<b>154: VwGH 2. 12. 2015, Ra 2015/02/0221</b> . . . . .	374
Lenkerauskunftspflicht verjährt nicht	
→ VStG . . . . .	375
<b>155: VwGH 18. 12. 2015, 2013/02/0219</b>	
Anonymverfügung, Überweisung eines zu hohen Betrags gilt als nicht ordnungsgemäße Einzahlung	

## Standards

→ Impressum . . . . .	341
→ Buchbesprechungen . . . . .	376

# European Human Rights Law Review

Issue 4 2016



## Table of Contents

### Editorial

Human Rights Law and English Common Law

*Sir Henry Brooke*

### Opinion

Emergency Government and Derogation under the ECHR

*Michael O'Boyle*

329

### Bulletin

342

### Bulletin: Counter-Terrorism and Human Rights

347

### Articles

Does the renaissance of common law rights mean that the Human Rights Act 1998 is now unnecessary?

*Paul Bowen QC*

361

A Common Law of Human Rights: History, Humanity and Dignity

*Danny Friedman QC*

378

Self-defence and the Right to Life; the Use of Lethal or Potentially Lethal Force, UK Domestic Law, the Common Law and Article 2 ECHR

*Steve Foster and Gavin Leigh*

398

International Human Rights Law, Domestic Constitutions and the Common Law: the Criminalisation of Homosexuality Testing the Efficacy of Different Sources of Law

*Peter J. Laverack*

411

### Case Analysis

Privacy Injunctions in the Internet Age: *PJS v News Group Newspapers Ltd*

*Dr Keina Yoshida*

434

### Case and Comment

*Armani Da Silva v United Kingdom*

442

*F.G. v Sweden*

447

MG v Turkey	450
RB v Hungary	453
Çam v Turkey	456
MGC v Romania	458
Blokhin v Russia	461
Bédat v Switzerland	465
<b>Book Reviews</b>	470

The  
Swe  
No

Con

Eac  
Swe  
us  
key  
to w  
of  
conf  
tern

Crov

Ext  
Da  
EU

All  
store  
the  
Lice  
use

Th

E.H.  
deba  
it



## IN ALLER KÜRZE

283

## THEMA

<b>Christian Prader:</b> Gewährleistungsansprüche bei der Veräußerung von gebrauchten Eigentumswohnungen	284
<b>Andreas Gerhartl:</b> Abwehr von durch Tierhaltung verursachten Immissionen	288
Neue Regelbedarfssätze	290

## GESETZGEBUNG

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 19. 8. 2016)	291
--	-----

## RECHTSPRECHUNG

### » FAMILIENRECHT

Keine Anrechnung der Transferleistungen auf den Kindesunterhalt bei Grenzgänger	292
Keine Anrechnung der vom Kind bezogenen Familienbeihilfe als Eigeneinkommen	292
Unterhaltspflicht der Großeltern – Leistungsfähigkeit der Eltern als Vorfrage	292
Bemessung des Ergänzungsunterhaltsanspruchs des schlechter verdienenden Ehegatten	293
Kündigung des Heimvertrags wegen Störung des Heimbetriebs durch einen Angehörigen oder den Sachwalter des Bewohners?	293

### » SACHENRECHT

Anwendung des Hausrechts gegenüber einem Konkurrenten, der wettbewerbswidriges Verhalten aufdecken will	293
Nachbarrechtlicher Ausgleichsanspruch für Schäden durch umgestürzten Baukran	294
Keine selbstständige Veräußerung realrechtlich verbundenen Miteigentums	294

### » ERBRECHT

Vermächtnis eines Wohnrechts durch einen Miteigentümer	294
--	-----

### » SCHULDRECHT

Bücherliche Sicherstellung beim Bauträgervertrag – Freistellungsverpflichtung des Hypothekargläubigers	294
Provisionsanspruch des Immobilienmaklers nur bei adäquat kausalem Tätigwerden	295

### » MIET- UND WOHNRECHT

Prostitutionslokal statt Bar als genehmigungsbedürftige Widmungsänderung	295
Additive Beschlussfassung im Umlaufverfahren unzulässig	295
Nachreichen von Beschlussanfechtungsgründen unzulässig	295
Keine Anfechtung eines liegenschaftsübergreifenden Beschlusses im Außerstreitverfahren	296
Wohnungsgemeinnützigkeit – gemeinsame Betriebskostenabrechnung für mehrere Liegenschaften unzulässig	296

» **SCHADENERSATZ**

Ersatz für verloren gegangene Kunstleihgaben	296
Keine Verschwiegenheitspflicht des Rechtsanwalts bei Abwehr von Ansprüchen in eigener Sache	296
Keine Haftung des unmündigen Kindes für einen Fehlpass beim Fußballspielen	297
Haftung des Absenders für Schäden des Frachtführers wegen nicht ordnungsgemäßer Ladungssicherung	297
Keine Wegehalterhaftung wegen nicht aufgerichteter Parkbügel	298
Übungen zur Bedienung des Ladekrans – keine Gefährdungshaftung nach dem EKHG	298
Haftenschädigung nach Einstellung des Strafverfahrens – keine Minderung wegen Verdachtslage	298

» **INTERNATIONAL**

Ermittlung des anwendbaren Rechts bei einer Verbandsklage	299
Verkehrsunfall und IPR – Ermittlung des auf Trauerschäden eines Angehörigen anwendbaren Rechts	299

**LITERATURÜBERSICHT**

300

**Herausgeber:**

Hofrat des OGH Univ.-Prof. Dr. Georg E. Kodek, LL.M.  
Hofrat des OGH Univ.-Prof. Dr. Matthias Neumayr

**Redaktion:**

Mag. Wolfgang Kolmasch  
E-Mail: wolfgang.kolmasch@lexisnexis.at

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber** **ISD § 1 Abs 1 Z 8 und Z 9 MedienG:** LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: Marxergasse 25, 1030 Wien | Unternehmensgegenstand: LexisNexis ARD Orac ist ein führender Fachverlag in Österreich im Bereich Steuern, Recht und Wirtschaft, der die Tradition der Verlagshäuser Orac und ARD unter internationalem Dach fortführt. LexisNexis ARD Orac ist ein Tochterunternehmen der international tätigen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation, aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Alberto Sanz de Lama | Unbeschränkt haftender Gesellschafter: Orac Gesellschaft m.b.H., Marxergasse 25, 1030 Wien | Kommanditist: Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H., Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg. | Beteiligungsverhältnisse: Alleiner Gesellschafter der Orac Gesellschaft m.b.H.; Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Gesellschafter der Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H.; Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam (0,1 %), Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg (99,9 %) | Alleiner Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH; Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Alleiner Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.; Reed Elsevier Holdings B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings B.V., RELX Group plc, 1-3 Strand (<http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx>), London WC2N 5JR (50 %), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50 %) | Gesellschafter der RELX Group plc: RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %) | Gesellschafter der RELX PLC: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der RELX NV: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.: RELX Group plc (100 %) | Redaktion, Marxergasse 25, 1030 Wien.

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2016 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 22-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2016: 15 €; Jahresabonnement 2016: 242 € inkl. MwSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUAT33 | Abbestellungen sind nur zum Jahresschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest. ISSN 1996-2428.

**Verlagsrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte bleiben vorbehalten. Kein Teil dieser Zeitschrift darf ohne schriftliche

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

Mag. Viktoria Safer-Eckert, BA  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1121, Fax DW 146  
E-Mail: viktorija.safer-eckert@lexisnexis.at

**Abonentenservice:**

Tel. +43-1-534 52-0 | Fax DW 141  
E-Mail: kundenservice@lexisnexis.at

**Anzeigen & Mediadaten:**

Alexander Mayr  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1116, Fax DW 144  
E-Mail: anzeigen@lexisnexis.at  
<http://lesen.lexisnexis.at/zs/zak/mediadaten.html>

Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Fotokopie, Mikrofilm, Aufnahme in eine Datenbank oder auf Datenträger oder auf andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere Datenverarbeitungsanlagen, verwendbare Sprache übertragen werden. Das gilt auch für die veröffentlichten Entscheidungen und deren Leitsätze, wenn und soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung redigiert, erarbeitet oder bearbeitet wurden und daher Urheberrechtsschutz genießen. Fotokopien für den persönlichen und sonstigen eigenen Gebrauch dürfen nur von einzelnen Beiträgen oder Teilen daraus als Einzelkopie hergestellt werden. Unbeschadet des § 37a UrhG räumt der Autor mit der Einreichung seines Manuskriptes dem Verlag für den Fall der Annahme das übertragbare, zeitlich und örtlich unbeschränkte ausschließliche Werknutzungsrecht (§ 24 UrhG) der Veröffentlichung in dieser Zeitschrift, einschließlich des Rechts der Vervielfältigung in jedem technischen Verfahren (Druck, Mikrofilm etc) und der Verbreitung (Verlagsrecht) sowie der Verwertung durch Datenbanken oder ähnliche Einrichtungen, einschließlich des Rechts der Vervielfältigung auf Datenträgern jeder Art, der Speicherung in und der Ausgabe durch Datenbanken, der Verbreitung von Vervielfältigungsstücken an die Benutzer, der Sendung (§ 17 UrhG) und sonstigen öffentlichen Wiedergabe (§ 18 UrhG) in allen Sprachen ein. Mit der Einreichung von Beiträgen von Arbeitsgruppen leistet der Einreichende dafür Gewähr, dass die Publikation von allen beteiligten Autoren genehmigt wurde und dass alle mit der Übertragung sämtlicher Rechte an den Verlag einverstanden sind. Mit dem vom Verlag geleisteten Honorar ist die Übertragung sämtlicher Rechte abgegolten. Aufgrund der Honorierung erlischt die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechts nicht mit Ablauf des dem Jahr des Erscheinens des Beitrags folgenden Kalenderjahres (§ 36 UrhG). Für die Verwertung durch Datenbanken gilt dieser Zeitraum keinesfalls.

Beiträge, die ausschließlich Online erscheinen, werden derzeit wie Beiträge, die im Print publiziert werden, abgerechnet. Der Verlag behält sich vor, das Abrechnungsmodell für reine Online-Publikationen, die ab 2016 eingereicht werden, umzustellen.

**Trotz sorgfältigster Bearbeitung erfolgen alle Angaben ohne Gewähr. Eine Haftung des Verlages, der Herausgeber und der Autoren ist ausgeschlossen. Dies gilt auch für Inhalte, die exklusiv digital veröffentlicht werden.**

# wirtschaftsrecht blätter

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-762 / Beil.

## wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

### Zeitschrift für österreichisches und europäisches Wirtschaftsrecht

August 2016 (30. Jahrgang)

Univ.-Ass. Mag. Johannes Safran:

**Die neue Verordnung gegen Geoblocking – Eine verpasste Chance?**

DDr. Franz W. Urlsberger:

**Europarecht: Das Neueste auf einen Blick**

**Rechtsprechung  
Nr. 142–164**

#### • Europarecht

- 142.** Österr Apothekerrecht und Niederlassungsfreiheit: Präzisierung von EuGH 13. 2. 2014, Rs C-367/12 – Sokoll-Seebacher I (EuGH 30. 6. 2016, Rs C-634/15) 432
- 143.** Österr Glückspielrecht und freier Dienstleistungsverkehr: Zum Zeitpunkt der Verhältnismäßigkeitsprüfung (EuGH 30. 6. 2015, Rs C-464/15) 434
- 144.** Sortenschutzrecht: Zum Ersatz des Schadens und der angemessenen Vergütung bei Rechtsverletzung (EuGH 9. 6. 2016, Rs C-481/14) 437
- 145.** Geschmacksmusterrecht: Zum Recht des Lizenznehmers auf Erhebung einer Verletzungsklage trotz fehlender Eintragung der Lizenz in das Register (EuGH 22. 6. 2016, Rs C-419/15) 441
- 146.** Verfahrensrecht: Zur Verletzung der öffentlichen Ordnung und dem Recht auf ein faires Verfahren (EuGH 25. 5. 2016, Rs C-559/14) 443
- 147.–148.** Weitere Urteile (Kurzinformation) 446

#### • Arbeitsrecht

- 149.** Beitragspflicht zur BV-Kasse (OGH 25. 5. 2016, 9 Ob A 30/16a) 453
- 150.** Dienstnehmereigenschaft einer Fitnesstrainerin (BVwG 11. 5. 2016, W209 2117464-1) 455

**151.** Einmalige abfällige Äußerung über den Geschäftsführer – kein Entlassungsgrund (OGH 18. 3. 2016, 9 Ob A 12/16d) 457

**152.** Entlassung eines Betriebsratsmitgliedes (OGH 25. 5. 2016, 9 Ob A 147/15f) 459

#### • Unternehmensrecht

**153.** Zur schriftlichen Beschlussfassung im Aufsichtsrat (OGH 25. 5. 2016, 2 Ob 35/16k) 459

**154.** Zur Bucheinsicht (OGH 30. 5. 2016, 6 Ob 89/16f) 462

**155.** Zur Unterscheidbarkeit der Firma bei Sitzverlegung (OGH 30. 5. 2016, 6 Ob 102/16t) 463

#### Wettbewerbsrecht

**156.** Eingriff in Ausschließlichkeitsrechte ist keine unlautere Geschäftspraktik; zu aggressiven Geschäftspraktiken (OGH 20. 4. 2016, 4 Ob 75/16g) 464

**157.** Zur Zulässigkeit einer Hausdurchsuchung (OGH als KOG 16. 6. 2016, 16 Ok 6/16t) 468

#### • Öffentliches Wirtschaftsrecht

**158.** Vergaberechtliche Ausschlussfrist und Unionsrecht (VwGH 16. 3. 2016, 2015/04/0004) 470

**159.** Verhältnis von Bescheiden nach AWG und AISAG (VwGH 31. 3. 2016, 2013/07/0156) 471

**160.** Akteneinsicht und Transparenzgebot (VwGH 11. 5. 2016, 2013/02/0094) 473

**161.** Subjektiver Abfallbegriff (VwGH 16. 3. 2016, Ra 2016/05/0012) 475

**162.** Glücksspielgerät (VwGH 20. 4. 2016, Ro 2015/17/0020) 476

**163.** Einbringungsvertrag und Bescheidadressierung (VwGH 30. 3. 2016, Ro 2016/09/0002) 476

**164.** Zur Bestimmtheit einer Vollstreckungsverfügung (VwGH 30. 3. 2016, Ra 2016/09/0022) 476

Impressum 476

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ



# Inhalt

SUSANNE KALSS	
Bringt uns Compliance so wirklich weiter? .....	245
GEORG DURSTBERGER / JULIA NICOLUSSI	
Unternehmensrecht aktuell .....	247
SUSANNE KALSS / BARBARA DAUNER-LIEB	
Töchter unerwünscht? Weder die einzelne Gesellschaft noch die Wirtschaft können sich das leisten ...	249
MARTIN FRENZEL / QUIDO GERO	
Die Absicherung syndikatsvertraglicher Überbindungspflichten durch Satzungs-gestaltung bei der GmbH .....	260
FLORIAN STRIESSNIG	
Das Einlagenrückgewährverbot und die Verjährung bei Mietverträgen .....	266
MICHAEL GRUBER	
Innenhaftung in der D&O-Versicherung: Voraussetzung der Inanspruchnahme .....	268
ZENTRUM FÜR STIFTUNGSRECHT	
Résumé-Protokoll des Fachgesprächs „Aktuelles zum Stiftungsrecht“ .....	270
<b>Aus dem Firmenbuchalltag:</b>	
Grenzüberschreitende Sitzverlegung einer deutschen GmbH nach Österreich (Klaus Jennewein) .....	277
 <b>Aus der aktuellen Rechtsprechung</b>	
OGH	
Haftung des Geschäftsführers einer Komplementär-GmbH gegenüber der KG .....	281
Heilung eines Formmangels des GmbH-Gesellschaftsvertrages .....	287
Aufgriffsrecht und Abfindungsklauseln bei einer GmbH .....	289
Business Judgment Rule und Privatstiftung .....	293
Rezensionen .....	299

## Impressum

Periodisches Medienwerk: Der Gesellschafter – Zeitschrift für Gesellschafts- und Unternehmensrecht. „Der Gesellschafter“ ist zu zitieren: GesRZ Kalenderjahr, Seite. Grundlegende Richtung: Diese Fachzeitschrift befasst sich mit Problemen auf allen Gebieten des Gesellschafts- und Unternehmensrechts anhand von Theorie und Praxis. Sie erscheint sechsmal jährlich, und zwar im Februar, April, Juni, August, Oktober und Dezember. Jahresabonnement 2016 Print & Online: € 176,80 inkl. MwSt., zzgl. Versandkosten. Preis des Einzelheftes: € 35,- inkl. 10 % MWST., zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement um jeweils ein Jahr zu den jeweils gültigen Konditionen weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahres möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Nachdruck – auch auszugsweise – ist nur mit ausdrücklicher Bewilligung des Verlages gestattet. Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Fachzeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, der Herausgeber oder der Autoren ausgeschlossen ist.

Mit der Einreichung seines Manuskriptes räumt der Autor dem Verlag für den Fall der Annahme das übertragbare, zeitlich und örtlich unbeschränkte ausschließliche Werknutzungsrecht (§ 24 UrhG) der Veröffentlichung in dieser Zeitschrift ein, einschließlich des Rechts der Vervielfältigung in jedem technischen Verfahren (Druck, Mikrofilm etc.) und der Verbreitung (Verlagsrecht) sowie der Verwertung durch Datenbanken oder ähnliche Einrichtungen, des Rechts der Vervielfältigung auf Datenträgern jeder Art, der Speicherung in und der Ausgabe durch Datenbanken, der Verbreitung von Vervielfältigungsstücken an die Benutzer, der Sendung (§ 17 UrhG), sonstigen öffentlichen Wiedergabe (§ 18 UrhG) sowie der öffentlichen Zurverfügungstellung, insbesondere über das Internet (§ 18a UrhG). Gemäß § 36 Abs. 2 UrhG erlischt die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechts mit Ablauf des dem Erscheinen des Beitrages folgenden Kalenderjahres; dies gilt für die Verwertung durch Datenbanken nicht.

ISSN 0250-6440

Herausgeber und Redaktion:

Rechtsanwalt Dr. Nikolaus Arnold,  
1010 Wien, Wipplingerstraße 10  
Univ.-Prof. Dr. Susanne Kalss, LL.M.,

1020 Wien, Institut für Zivil- und Unternehmensrecht,  
WU, Welthandelsplatz 1

E-Mail: gesrz@lindeverlag.at

Medieninhaber und Medienunternehmen:

Linde Verlag Ges.m.b.H.,  
A-1210 Wien, Scheydgasse 24  
Telefon: 24 630 Serle  
Telefax: 24 630-23 DW

E-Mail: office@lindeverlag.at

http://www.lindeverlag.at

DVR 0002356

Rechtsform der Gesellschaft: Ges.m.b.H.

Sitz: Wien, Firmenbuchnummer 102235X

Firmenbuchgericht: Handelsgericht Wien,

ARA-Lizenz-Nr.: 3991

Gesellschafter: Axel Jentsch, Mag. Andreas Jentsch

Geschäftsführer: Mag. Klaus Kornherr

P. b. b. – Verlagspostamt 1210 Wien –

Erscheinungsort Wien

Herstellung

**jentsch**  
VERLAG

Druckerei Hans Jentsch & Co GmbH

1210 Wien, Scheydgasse 31,

Tel.: 01/ 278 42 16-0; E-Mail: office@jentsch.at;

mehrfach umweltzertifiziert

(http://www.jentsch.at)



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Dr. Christian Grüneberg, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe  
Zwischen Tango und Sirtaki - aktuelle Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zum Recht der  
Inhaberschuldverschreibungen 1621

Rechtsanwälte Dr. Thomas Asmus und Dr. Bijan Moini, M.A., Berlin  
„Dieselgate“ – aktuelle Verjährungsfragen zu §§ 37b und 37c WpHG 1626

### Rechtsprechung

#### Bankrecht und Kapitalmarktrecht

Bundesgerichtshof 10.3.2016 I ZR 147/14 Zu Inhalt und Umfang der Aufklärungs- und Beratungs- 1632  
pflichten des Versicherungsmaklers

Bundesgerichtshof 28.7.2016 III ZB 127/15 Zum notwendigen Inhalt einer Berufungsbegründung (hier 1636  
in einem Verfahren wegen fehlerhafter Kapitalanlagebera-  
tung), wenn die Verletzung des Anspruchs auf rechtliches  
Gehör und ein Verstoß gegen § 285 Abs. 1 ZPO gerügt wird

Kammergericht 15.12.2015 14 U 79/14\* Zur Frage des Gläubigerbenachteiligungsvorsatzes bei na- 1638  
hezu pünktlichen Ratenzahlungen einer Schuldnerin auf  
einen um fünf Monate verlängerten Überbrückungskredit  
ihrer Hausbank

#### Gesellschaftsrecht

Bundesgerichtshof 12.7.2016 II ZR 74/14\* Beschränkung des aus einer Gesellschaft bürgerlichen 1639  
Rechts Ausgeschiedenen auf den Abfindungsanspruch ge-  
gen die Gesellschaft; kein Ausgleichsanspruch gegen die  
in der Gesellschaft verbliebenen Gesellschafter

OLG Düsseldorf 17.12.2015 I-26 W 22/14 Zur Fristwahrung der Einleitung eines Spruchverfahrens, 1641  
[AktE] zur Erforderlichkeit der Einholung eines Sachverständi-  
gengutachtens im Spruchverfahren und zu einer Markttrisi-  
koprämie von 4,5 %

OLG München 30.5.2016 31 Wx 38/16 Zur Frage, ob die Eintragung einer sog. Ersatzfirma im 1646  
Handelsregister durch den Insolvenzverwalter einer Ände-  
rung der Satzung der Gesellschaft bedarf

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof 21.7.2016 IX ZB 58/15\* Zu den Voraussetzungen der Anordnung einer Sonderin- 1648  
solvenzverwaltung und der dem Insolvenzgericht insoweit  
obliegenden Prüfungspflicht; kein Beschwerderecht eines  
einzelnen Gläubigers gegen die Entscheidung, auf Antrag  
oder Anregung der Gläubigerversammlung einen Sonder-  
insolvenzverwalter zu bestellen

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof 21.1.2016 III ZR 159/15 Zu den Amtspflichten eines Notars bei einer sukzessiven 1651  
Beurkundung von Vertragsangebot und Annahme, wenn  
bei der Beurkundung der Annahmeerklärung das Angebot  
des Käufers einer Eigentumswohnung nach Ablauf der Bin-  
dungsfrist erloschen ist; zur Erkennbarkeit der Unwirksam-  
keit von unbefristeten Fortgeltungsklauseln, nach denen  
das Angebot des Käufers nach Ablauf einer Bindungsfrist  
(unbefristet) bis zum Widerruf des Angebots durch den  
Käufer fortgilt, im Dezember 2006

Bundesgerichtshof	14.1.2016	VII ZR 271/14	Zur Drittschadensliquidation bei der Inanspruchnahme eines Architekten für Kosten der Sanierung von Mängeln eines Industrieballenfußbodens, die auf von dem Architekten schuldhaft verursachte Mängel des Architektenwerks zurückzuführen sind, wenn diese Kosten nicht von dem Auftraggeber, sondern von dessen Pächter entsprechend den Regelungen des Pachtvertrags getragen worden sind	1655
Bundesgerichtshof	28.1.2016	VII ZR 266/14	Zum Anspruch des Architekten gegen den von ihm beauftragten Fachplaner, ihn wegen eines im Bauwerk verkörperten Planungsmangels von Schadensersatzansprüchen des Auftraggebers freizustellen; zum Recht des Architekten, den Honoraranspruch des Planers zu mindern, obwohl er sein Honorar vom Auftraggeber vollständig erhalten hat	1657
<b>Sonstiges</b>				
Bundesgerichtshof	10.2.2016	IV AR(VZ) 8/15	Zum Anspruch auf Berichtigung eines gerichtlichen Eingangsstempels	1661
Bundesgerichtshof	11.1.2016	AnwZ (Brfg) 33/15	Zur Befugnis der Rechtsanwaltskammern, eine Umlage zur Finanzierung des elektronischen Rechtsverkehrs zu erheben	1662



## 12. Immobilien tag der Börsen-Zeitung

WM Seminare

### Immobilienfinanzierung, Marktentwicklung und Digitalisierung

u.a. Aktuelle Trends und Herausforderungen auf dem Immobilienmarkt; Immobilienmarkt; Immobilien im Niedrigzinsumfeld; Die aktuelle Preishausse auf dem deutschen Wohnungsmarkt; Zwischen Bremse und Blase; Portfolio-transaktionen; Aktuelle steuerliche Entwicklungen und Trends für die Immobilienbranche; Next Generation Buildings; Wohnungen clever digitalisieren

19. September 2016 – IHK Industrie- und Handelskammer Frankfurt am Main Informationen: Tel. +49 69 2732 553

Die mit ♦ gekennzeichneten Entscheidungen des BGH sind zum Abdruck in der amtlichen Sammlung vorgesehen.

Nicht amtliche Leitsätze zu Entscheidungen des BGH sind kursiv gesetzt. Leitsätze zu Entscheidungen der Instanzgerichte sind überwiegend durch den Einsender oder die Redaktion verfasst.

Die mit einem \* gekennzeichneten Entscheidungen sind zur Veröffentlichung und Besprechung in der Entscheidungssammlung zum Wirtschafts- und Bankrecht (WuB) vorgesehen.

Nur soweit der Redaktion bis zur Drucklegung die Rechtskraft einer instanzgerichtlichen Entscheidung mitgeteilt worden ist, wird dies im Anschluss an das Aktenzeichen vermerkt. Ein fehlender Rechtskräfthinweis muss daher nicht bedeuten, dass die Entscheidung nicht rechtskräftig geworden ist.

Redaktion: Rechtsanwalt Dr. Christopher Kienle, Frankfurt am Main; Professor Dr. Tobias Lettl, LL.M. (EUR), Universität Potsdam; Rechtsanwalt Dr. Helmut Merkel, Frankfurt am Main; Arne Wittig, Essen; Rechtsanwalt Dr. Andreas Lange, Frankfurt am Main (presserechtlich verantwortlicher Redakteur)

Redaktionsbeirat: Rechtsanwalt Thorsten Höche, Chefsyndikus des Bundesverbandes deutscher Banken e.V., Berlin (Vorsitzender); Rechtsanwältin Dr. Anna Heidelbach, Leiterin der Rechtsabteilung der DZ-Bank AG, Frankfurt a. M.; Professor Dr. Dr. Dr. h.c. mult. Klaus J. Hopt, Direktor am Max-Planck-Institut für ausländisches und internationales Privatrecht a.D., Hamburg; Dr. Hans-Ulrich Joeres, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; Ilse Lohmann, Richterin am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; Professor Dr. Peter O. Mühlert, Direktor des Instituts für Internationales Recht des Spar-, Giro- und Kreditwesens an der Johannes Gutenberg-Universität, Mainz

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf: Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Ernst Padberg (Vorsitzender), Torsten Ulrich, Dr. Jens Zinke  
Telefon Redaktion: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Dr. Monika Diakité (0 69) 27 32-172, E-Mail: m.diakite@wmrecht.de;  
Sekretariat: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de  
Anzeigen: Ralf Becker (0 69) 27 32-553, E-Mail: r.becker@wmrecht.de; Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142; Telefax (0 69) 23 26 85

Druck: mt druck Walter Thiele GmbH & Co. KG, Carl-Friedrich-Gauß-Straße 6, 63263 Neu-Isenburg, Telefon (0 61 02) 30 77 0.

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 93,90 (einschl. 7 % MwSt. € 6,14) + € 7,45 Versandkostenzuschlag (einschl. € -49 MwSt.), Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 9,10 Versandkostenzuschlag. Für Mitglieder der ARGE Bank- und Kapitalmarktrecht gibt es für die Dauer des Fachanwaltslehrgangs einen Rabatt von 50 % auf den Abonnementpreis.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

Bei Nichtbelieferung infolge höherer Gewalt oder infolge von Arbeitskämpfen bestehen keine Ansprüche gegen den Verlag.

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2016 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

**Urheber- und Verlagsrechte:** Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Urheberschutz besteht auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und deren Leitsätze, soweit sie vom Einsender oder der Redaktion erarbeitet oder redigiert worden sind. Jede Verwertung außerhalb der Grenzen des Urheberrechts-gesetzes ist ohne Zustimmung unzulässig und strafbar. Dies gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Ver-arbeitung in elektronischen Systemen.

**Manuskripte:** Die Übersendung eines Manuskripts beinhaltet die Erklärung, dass der Verfasser den Beitrag oder einen Beitrag mit gleichem Gegenstand nicht zeitnah anderweitig anbietet. Für unverlangt eingereichte Manuskripte übernehmen Verlag und Redaktion keine Haftung. Mit der Annahme zur Veröffentlichung erwirbt der Verlag vom Verfasser alle Rechte, insbesondere das ausschließliche Verlagsrecht für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts und die Befugnis zur Einspeicherung in eine Datenbank sowie das Recht zur weiteren Vervielfältigung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines photomechanischen oder eines anderen Verfahrens.

Hinweise für Autoren unter [www.wertpapiermitteilungen.de](http://www.wertpapiermitteilungen.de)

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV



# BKR Zeitschrift für Bank- und Kapitalmarktrecht



Herausgegeben von:

Paul Assies, Rechtsanwalt, Köln	Prof. Dr. Katja Langenbucher, Frankfurt
Dr. Heiko Beck, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main	Klaus M. Löber, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main
Dr. Helmut Bruchner, Rechtsanwalt, München	Dr. Rainer Metz, Bundesministerium für Verbraucherschutz, Ernährung und Landwirtschaft, Berlin
Prof. Dr. Petra Buck-Heeb, Hannover	Dr. h.c. Gerd Nobbe, Vorsitzender Richter am BGH a.D., Karlsruhe
Dr. Jürgen Ellenberger, Vorsitzender Richter am BGH, Karlsruhe	Prof. Dr. Andreas Pfingsten, Münster
Dr. Markus Escher, Rechtsanwalt, München	Dr. Patrick Rösler, Rechtsanwalt, Heidelberg
Prof. Dr. Dr. Stefan Grundmann, LL.M., Berlin	Prof. Dr. Frank A. Schäfer, LL.M., Rechtsanwalt, Düsseldorf
Prof. Dr. Mathias Habersack, München	Hartmut Strube, Rechtsanwalt, Düsseldorf
Dr. Uwe Jahn, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main	Dr. Hanno Teuber, Rechtsanwalt, Frankfurt
Ralf Josten, LL.M., Rechtsanwalt, Köln	Dr. Jürgen Vortmann, Rechtsanwalt, Cloppenburg
Prof. Dr. Jens Koch, Bonn	Dr. Wolfgang Weitnauer, M.C.L., Rechtsanwalt, München
Prof. Dr. Hans-Michael Krepold, Gauting	Dr. Stefan Werner, Rechtsanwalt, Frankfurt am Main
Dr. Volker Lang, Rechtsanwalt, Bonn	

8/2016, Seite 309–352, 16. Jahrgang

Mit Redaktionsbeilage zum 71. Deutschen Juristentag in Essen

**C.H. Beck**  
**BKR**  
Bank- und  
Kapitalmarktrecht

Inhalt

## Aufsätze

- |   |   |     |
|---|---|-----|
| Prof. Dr. André Meyer,<br>LL.M. Taxation,<br>Universität Bayreuth | <b>Anlegerschaden und Besteuerung bei Grau-Markt-Investitionen</b>  | 309 |
|   | Die Rechtsprechung des BGH zu den Auswirkungen von Steuerfolgen auf die Höhe des Schadensersatzanspruchs geschädigter Anleger hat sich in den letzten Jahren verfestigt und mündet in ein stimmiges Gesamtbild. Dieser Beitrag beschreibt die aktuellen Entwicklungen sowohl aus zivil- als auch aus steuerrechtlicher Sicht.   |     |
| Dr. Kai Zahrtke, Berlin   | <b>Angriffe auf das Onlinebanking im Jahr 2016 – Zugleich eine Besprechung von LG Köln (Az. 30 O 330/14) und OLG Köln (Az. 13 U 223/15) in diesem Heft</b>  | 315 |
|   | Die Kreditinstitute in Deutschland haben aufgrund ihrer Weiterentwicklung der Sicherheitsverfahren Betrügern das klassische „Phishing“, etwa in Gestalt der Abfrage eines Onlinebanking-Passworts und mehrerer Transaktionsnummern (TAN), deutlich erschwert. Allerdings haben auch die Kriminellen ihre Angriffsformen weiter entwickelt. Es bleibt also nicht aus, dass sich die Rechtsprechung mit Fragen der Haftung bei entsprechenden Angriffen befassen muss. Der Beitrag geht auf zwei Entscheidungen ein (OLG Köln, Hinweisbeschl. v. 21.3.2016 – 13 U 223/15 – in diesem Heft) und LG Köln, Urte. v. 16.10.2015 – 30 O 330/14 – in diesem Heft) und zeigt weitere Angriffsmethoden auf, die aufgrund ihrer Neuartigkeit noch nicht Gegenstand der Rechtsprechung waren. |     |
| Prof. Dr. Frank A.<br>Schäfer, LL.M.                              | <b>BaFin vs. BGH</b>  | 321 |
| RA Dr. Benjamin<br>Kurzberg, Berlin                               | <b>(Un)Wirksamkeit von Netting-Vereinbarungen – BGH Urte. v. 9.6.2016 – IX ZR 314/14</b>  | 324 |
|   | Mit Urteil vom 9.6.2016 (IX ZR 314/14 – in diesem Heft) hat der für das Insolvenzrecht zuständige IX. Senat des BGH die im Deutschen Rahmenvertrag für Finanztermingeschäfte (DRV) enthaltene Nettingklausel, soweit sie gegen § 104 InsO verstößt, für nichtig erklärt. An demselben Tag haben   |     |

BMF und BMJV in einer gemeinsamen Stellungnahme (Abrufbar auf der Website des BMF unter „Internationales/Finanzmarkt“) erklärt, dass „die Bundesregierung unmittelbar gesetzgeberische Maßnahmen für eine kurzfristige Klarstellung und Präzisierung der betroffenen Vorschriften des Insolvenzrechts auf den Weg bringen wird, um zu gewährleisten, dass die gängigen Rahmenverträge im Markt und von den Aufsichtsbehörden anerkannt werden“. Bereits am 9.6.2016 hat die BaFin im Benehmen mit der Deutschen Bundesbank eine Allgemeinverfügung erlassen (Gz: ED WA-Wp 1000-2016/0001, abrufbar auf der Website der BaFin), der zufolge ohne Rücksicht auf das Urteil „vertragliche Nettingvereinbarungen [...] von den Vertragspartnern [...] vereinbarungsgemäß abzuwickeln“ sind, soweit nicht im Zeitpunkt der Veröffentlichung der Verfügung bereits ein gerichtliches Verfahren anhängig oder ein Insolvenzverfahren eröffnet ist oder ein Titel vorliegt.

Beide Beiträge setzen sich mit dem Urteil des BGH vom 9.6.2016 kritisch auseinander.

## Rechtsprechung

### Kapitalmarktrecht

BGH	9.6.2016 – IX ZR 314/14	Unwirksamkeit von Abrechnungsvereinbarungen bei Aktienoptionsgeschäften	327
BGH	23.6.2016 – III ZR 308/15	Pflicht zur Aufklärung über Innenprovisionen von mehr als 15 % auch bei Vermittlung einer Eigentumswohnung	335
BGH	31.5.2016 – XI ZR 370/15	Anleihen – keine Kündigungsmöglichkeit bei bereits laufenden Sanierungsbemühungen	337
BGH	26.4.2016 – XI ZR 114/15	Warnpflichten einer Direktbank/Discount-Broker	341
BGH	26.4.2016 – XI ZR 110/15	Zu den Grenzen der Wissenszurechnung	345

### Kontoführungsrecht

OLG Köln	21. 3.2016 – 13 U 223/15	Überweisung im Online Banking; Unwiderruflichkeit des Zahlungsauftrags	349
LG Köln	16.10.2015 – 30 O 330/14	Überweisung im Online Banking	350

## Rezension

Dr. Volker Lang, Bonn	Rezension von <i>Matthias Casper/Lars Klöhn/Wulf-Henning Roth/Christian Schmies</i> (Hrsg.), Festschrift für Johannes Köndgen, 1. Aufl. 2016, € 128, RWS Verlag, Köln	352
-----------------------	---	-----

ISSN 1617-7223

### BKR – Zeitschrift für Bank- und Kapitalmarktrecht

#### Redaktion:

RA Dr. Volker Lang (Verantwortlicher Redakteur im Sinne des Presserechts)  
Redaktionsassistentin: Claudia Baumann  
Rheinwerkallee 6, 53227 Bonn,  
Telefon (02 28) 94 59 45-0,  
Telefax (02 28) 94 59 45-55,  
E-Mail: bkr@beck.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 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 89-603, Telefax (0 89) 3 81 89-599, E-Mail anzeigen@beck.de Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Götz*.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Tel.: (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.

**Erscheinungsweise:** Monatlich.

**Bezugspreise 2016:** Jährlich 399,- € (inkl. MwSt.), Einzelheft: 39,- € (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. Jahresteieler 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: bestellung@beck.de

**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 Anschriftenänderung des Bezieher 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:** NOMOS Druckhaus, In den Lissen 12, 76547 Sinzheim.



---

## Editorial

Norbert Horn zum 80. Geburtstag .....	225
---------------------------------------	-----

---

## Aufsätze

<i>Peter Balzer, Düsseldorf</i>	Umsetzung von MiFID II: Auswirkungen auf die Anlageberatung und Vermögensverwaltung .....	226
<i>Klaus Peter Berger, Köln/ Bernd Scholl, Köln</i>	Materiell- und verfahrensrechtliche Fragen der Haftung von Bankvorständen .....	237
<i>Georg Borges, Saarbrücken</i>	Identitätsmissbrauch im Online-Banking und die neue Zahlungsdiensterichtlinie (PSD2) .....	249
<i>Harald Herrmann, Nürnberg</i>	Risikofrüherkennungspflichten und kundengerechte Kreditberatung – Zur Genese des Prinzips geteilten Risikovertrauens .....	260
<i>Stefan Kröll, Köln</i>	Der Eilschiedsrichter als Mittel, um die missbräuchliche Inanspruchnahme von Bankgarantien zu verhindern? .....	271
<i>Ulrich Wackerbarth, Hagen</i>	Kenntnisabhängige Verjährung nach fehlerhafter Anlageberatung oder: was man als Anleger so alles zu wissen hat .....	279
<i>Edgar Wallach, Frankfurt/M.</i>	Wann liegt ein Vertrieb von Anteilen an Investmentvermögen vor? .....	287

**Schriftleitung:** Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M. (V.i.S.d.P.),  
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.

**Redaktion:** Christoph Seibold (*leitender Redakteur*), Nicole Bentin  
(*Redakteurin Rechtsprechung*), Stephanie Niederalt (*Redakteurin  
Rezensionen*)

**Redaktionsassistent:** Dr. Pascal Oberndörfer, Sebastian Pech,  
Dr. Martin Schippan

Anschrift der Redaktion:  
Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München,  
Telefon (0 89) 29195470, Telefax (0 89) 29195480,  
E-Mail: redaktion@urheberrecht.org, URL: <http://www.urheberrecht.org/>

**Herausgeber:** Prof. Dr. Albrecht Hesse, Prof. Roland Bornemann,  
Dr. Tilo Gerlach, Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M., Dr. Harald Heker,  
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M., Prof. Dr. Johannes Kreile, Dr. Urban  
Pappi, Dr. Robert Staats

**Wiss. Beirat:** Prof. Dr. Dieter Dörr, Guido Evers, Prof. Dr. Norbert P.  
Flehsig, Prof. Dr. Günter Herrmann, Dr. Tobias Holzmüller, LL.M.,  
Dr. Matthias Kirschenhofer, Prof. Dr. Reinhold Kreile, Dr. Michael Liber-  
tus, Prof. Dr. Ferdinand Melichar, Prof. Dr. Wilhelm Nordemann,  
Prof. Dr. Gerhard Pfennig, Prof. Dr. Wolf-Dieter Ring, Dr. Martin Schae-  
fer, Dr. Tobias Schmid, Dr. Gernot Schulze, Prof. Dr. Mathias Schwarz,  
Prof. Dr. Robert Schweizer, Peter-Christoph Weber

# ZUM

## Zeitschrift für Urheber- und Medienrecht

60. Jahrgang · Heft 8/9/2016  
ISSN 0177-6762



## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

Stefan <i>Brost</i> , Brüssel Der lange Schatten von »Murphy« – droht das Ende der Exklusivität nationaler Urheberrechtslizenzen? .....	689–699
Dr. Judith Janna <i>Märten</i> , Bremen Die Grenzen des Kiss-and-Tell-Journalismus Zur unterhaltenden Personenberichterstattung in der Rechtsprechung des EGMR und im englischen Common Law .....	700–705
Professor Dr. Hannes <i>Ludyga</i> , M. A., Saarbrücken Die Presseberichterstattung von Gemeinden in kommunalen Amtsblättern und das Wettbewerbsrecht .....	706–710
Dr. Anja <i>Brauneck</i> , München Das Problem einer »adäquaten Rezeption« von Satire mit Anmerkungen zum Beschluss des LG Hamburg vom 17.5.2016 im Fall Böhmermann .....	710–715
Sebastian <i>Schwiddessen</i> , LL.M., München Konkurrierende Alterskennzeichnungsverfahren für TV-Produkte und Online-Angebote – Kosten- und Zeitersparnisse für die Wirtschaft? – Vorstellung, Vergleich und Untersuchung des neuen Durchwirkungsverfahrens zur Alterskennzeichnung nach dem neuen JMStV und des neuen vereinfachten Prüfverfahrens der FSK .....	716–732
Stephanie <i>Niederalt</i> , München Aus anderen Zeitschriften .....	733–743
Dr. Marco <i>Holtz</i> , Berlin Gleicher Schutz für Urheber- und Leistungsschutzrechte – Anmerkung zu EuGH, Urteil vom 31. Mai 2016 – C-117/15 .....	748–749
Professor Dr. Dr. h. c. Karl-Heinz <i>Ladeur</i> , Hamburg Anmerkung zu LG Hamburg, Urteil vom 17. Mai 2016 – 324 O 255/16 .....	775–776
Professor Dr. Norbert P. <i>Flehsig</i> , Tübingen Anmerkung zu LG München I, Urteil vom 2. Juni 2016 – 7 O 17694/08 Zur weiteren angemessenen Beteiligung von Kameramännern als Miturheber .....	786–787

### Rechtsprechung

Öffentliche Wiedergabe urheberrechtlich geschützter Werke in Rehabilitationszentrum Urteil des Gerichtshofs der Europäischen Union vom 31. Mai 2016 – C-117/15 – Reha Training/GEMA .....	744–748
Mit Meinungsäußerung verbundener zulässiger Boykottaufwurf Urteil des Bundesgerichtshofs vom 19. Januar 2016 – VI ZR 302/15 – OLG Oldenburg .....	750–755
Importeur von Geräten oder Speichermedien Beschluss des Bundesgerichtshofs vom 7. Januar 2016 – I ZR 155/14 .....	755–756

Zur Rechtmäßigkeit von Kollektiv- und Nettoeinzelverrechnung einer Verwertungsgesellschaft Urteil des Bundesgerichtshofs vom 8. Oktober 2015 – I ZR 136/14 – Allgemeine Marktnachfrage – KG .....	756–763
Beschwerdewert bei Beschwerde gegen eine Gestattungsanordnung nach § 101 Abs. 9 UrhG Beschluss des Oberlandesgerichts Köln vom 3. März 2016 – 6 W 21/16 – The Strange Art .....	763–764
Online-Angebot mit Lichtbildverknüpfung Urteil des Oberlandesgerichts München vom 10. März 2016 – 29 U 4077/15 – Angebote mit Lichtbildverknüpfung .....	764–766
Leistungsschutz für Reproduktion von Gemälden Urteil des Landgerichts Berlin vom 31. Mai 2016 – 15 O 428/15 – nicht rechtskräftig .....	766–774
Grenzen der Satire Beschluss des Landgerichts Hamburg vom 17. Mai 2016 – 324 O 255/16 .....	774–775
Angemessene weitere Beteiligung eines Kameramannes Urteil des Landgerichts München I vom 2. Juni 2016 – 7 O 17694/08 – nicht rechtskräftig .....	776–786
Rechtmäßigkeit des Rundfunkbeitrags Urteil des Bundesverwaltungsgerichts vom 18. März 2016 – BVerwG 6 C 6.15 .....	787–794
Verfassungsunmittelbarer Auskunftsanspruch der Presse gegenüber der Verwaltung des Deutschen Bundestages Urteil des Bundesverwaltungsgerichts vom 16. März 2016 – BVerwG 6 C 65.14 .....	794–797
Auskunftsanspruch der Presse betreffend operative Vorgänge im Bereich des Bundesnachrichtendienstes Beschluss des Bundesverwaltungsgerichts vom 20. Juli 2015 – BVerwG 6 VR 1.15 .....	798–799

## Buchbesprechung

Stephan Ory/Mark D. Cole: Reform des Urhebervertragsrechts Professor Dr. Norbert P. Flechsig, Tübingen .....	800–800
---	---------

### Schriftleitung

Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M. (V.i.S.d.P.), Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.  
Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München  
Telefon: (089) 291954-70, Telefax: (089) 291954-80,  
E-Mail: redaktion@urheberrecht.org  
www.urheberrecht.org

### Erscheinungsweise

11 Ausgaben im Jahr mit einer Doppelnummer

### Bezugspreise 2016

Jahresabonnement 358,- EUR; Einzelheft 40,- EUR; Jahresabonnement für ZUM und ZUM-RD im Kombinationsangebot jährlich 498,- EUR. Alle Preise verstehen sich inkl. MWSt, zzgl. Vertriebskosten. Beihefte, die zu diesem Titel erscheinen, werden den Abonnenten mit einem Vorzugspreis automatisch zugesandt und können bei Nichtgefallen zurückgegeben werden.

### Bestellmöglichkeit

Bestellungen beim örtlichen Buchhandel oder direkt bei der Nomos Verlagsgesellschaft Baden-Baden

### Kündigungsfrist

Jeweils drei Monate vor Kalenderjahresende

### Bankverbindung generell

Zahlungen jeweils im Voraus an Nomos Verlagsgesellschaft, Postbank Karlsruhe: BLZ: 660 100 75 Konto Nr.: 73636751 IBAN: DE07.6601.0075.0073.6367.51 BIC: PBNKDEFF oder Stadtparkasse Baden-Baden: BLZ: 662 500 30 Konto Nr.: 5002266 IBAN: DE05.6625.0030.0005.0022.66 BIC: SOLA DE S1 BAD

### Druck und Verlag

Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Waldseestraße 3–5, 76530 Baden-Baden, Telefon: (0 72 21) 21 04-0, Telefax: (0 72 21) 21 04 27  
E-Mail: nomos@nomos.de

### Anzeigen

Sales friendly Verlagsdienstleistungen, Siegburger Straße 123, 53229 Bonn, Telefon: (0228) 97898-0, Telefax: (0228) 97898-20, E-Mail: roos@sales-friendly.de

### Urheber- und Verlagsrechte

Die Zeitschrift sowie alle in ihr enthaltenen einzelnen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Urheberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlags. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

Der Nomos Verlag beachtet die Regeln des Börsenvereins des Deutschen Buchhandels e.V. zur Verwendung von Buchrezensionen.

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden. Printed in Germany

ISSN 0177-6762

ZUM

# Mitteilungen der deutschen Patentanwälte

Herausgegeben vom Vorstand der Patentanwaltskammer

107. Jahrgang  
München, Heft 8/9  
Aug./Sept. 2016  
Seiten 353 – 424  
Zitierweise: Mitt. (Jahr), (S.)



Im Internet:

[www.gewerblicher-rechtsschutz.de](http://www.gewerblicher-rechtsschutz.de)

Die recherchierbare  
Online-Ausgabe

## Inhalt

### Beiträge

<b>Hüttermann</b>	Was bedeutet die „Brexit“-Abstimmung für den gewerblichen Rechtsschutz in Europa?	353
<b>Graf Ballestrem</b>	Dreidimensionales Drucken – aus patentrechtlicher Sicht	358
<b>Teschemacher</b>	Aktuelle Rechtsprechung der Beschwerdekammern des EPA – Notizen für die Praxis	364
<b>Bartenbach/Volz</b>	Zur Vergütung von in Anspruch genommenen Dienstleistungen durch den Arbeitgeber in Österreich nach dem Patentgesetz 1970 – zugleich eine vergleichende Betrachtung mit der deutschen Rechtssituation	371
<b>Sloboshanin/Gimbel</b>	Aktuelles aus Russland und Polen	387

### Entscheidungen

	<b>Patent</b>	
<b>OLG Dresden</b>	Urt. vom 31.5.2016, 14 U 247/15 – Nacktschneckenköder Berühmung durch Besichtigungsantrag Leitsätze	390
	<b>Sortenschutz – Leitsatz</b>	393
	<b>Marke</b>	
<b>BGH</b>	Urt. vom 28.1.2016, I ZR 202/14 – wetter.de Gattungsbezeichnungen als Titel von Apps	393
<b>BGH</b>	Urt. vom 31.5.2016, I ZB 39/15 – OUI Unterscheidungskraft bei anpreisendem Sinn Leitsätze	397
	<b>Domain</b>	
<b>BGH</b>	Urt. vom 28.4.2016, I ZR 82/14 – profitbricks.es Unterlassungsanspruch gegen Inhaber von länderspezifischen Top-Level-Domains	400
	<b>Design – Leitsatz</b>	406
	<b>Urheberrecht – Leitsätze</b>	406
	<b>Arbeitnehmererfinderrecht – Leitsatz</b>	407
	<b>Wettbewerbsrecht – Leitsätze</b>	407

# Inhalt

	<b>Berufsrecht</b>	
<b>EPA</b>	Entsch. vom 14.6.2016, Art. 23 1/26 – Request for a proposal for removal from office Suspendierung eines Mitglieds einer Beschwerdekammer <i>mit Anmerkung Gierlich</i> Leitsatz	410 415
	<b>Kostenrecht</b>	
<b>BPatG</b>	Beschl. vom 12.5.2016, 7 W (pat) 29/15 – verzögerte Einziehung Zahlung per Lastschrift	416
	<b>Verfahrensrecht</b>	
<b>BGH</b>	Beschl. vom 12.4.2016, VI ZB 7/15 – verspätetes Fax Wiedereinsetzung	418
<b>BPatG</b>	Beschl. vom 26.11.2015, 2 Ni 6/15 (EP) – (Keine) Aussetzung des Nichtigkeits- verfahrens wegen Vindikationsklage Leitsätze	421

## Rezensionen

<b>Vierkötter/Taruttis</b>	Stephan, Streitwertbestimmung im Patentrecht, Geistiges Eigentum und Wettbewerb (GEW), Band 41, Carl Heymanns Verlag, 2015	424
----------------------------	--	-----

### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen folgender Firmen:  
ADVINEO ® Markus Wahle e.K., IP for IP GmbH, LES Deutsche Landesgruppe e.V.,  
Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Carl Heymanns Verlag.  
Wir bitten um freundliche Beachtung.

## Impressum

### Schriftleitung

Verantwortlicher Schriftleiter: Patentanwalt Dipl.-Phys. Dr. rer. nat. Malte Köllner, Vogelweidstraße 8, 60596 Frankfurt, Tel.: 069/69 59 60-0, Telefax: 069/69 59 60-22, E-Mail: info-ffm@denemeyer-law.com. Weitere Mitglieder der Schriftleitung: Patentanwälte Dipl.-Phys. Dr. rer. nat. Stefan Schohe, München, Dipl.-Biol. Dr. phil. nat. Anastassios Pischitzis, Frankfurt. Einsendungen, die sich auf den Inhalt der Zeitschrift beziehen, sind an die obige Anschrift des verantwortlichen Schriftleiters zu richten. Aufsätze und Bemerkungen geben die Meinung des Verfassers, nicht die der Schriftleitung oder des Verlages wieder.

Beiträge werden nur zur zeitlich unbeschränkten Alleinveröffentlichung angenommen. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme erwirbt der Verlag vom Verfasser alle Nutzungsrechte, auch zur digitalen Nutzung (z.B. auf CD und im Internet) und zur weiteren Vervielfältigung zu gewerblichen Zwecken im Wege fotomechanischer oder anderer Verfahren. Für Manuskripte, die unaufgefordert eingesandt werden, wird keine Haftung übernommen.

### Verlag

Carl Heymanns Verlag – Eine Marke von Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Freisinger Straße 3, 85716 Unterschleißheim, Telefon 089/3 60 07-0, Telefax 089/3 60 07-33 10

Carl Heymanns Verlag – Eine Marke von Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Köln, Luxemburger Straße 449, Postadresse: 50926 Köln, Telefon 02 21/9 43 73-70 00, Telefax 02 21/9 43 73-72 01. www.carl-heymanns.de

Kundenservice: Telefon 026 31/8 01-22 22, e-mail: info-wkd@wolterskluwer.com

© 2016 Wolters Kluwer Deutschland GmbH/Carl Heymanns Verlag

Die Zeitschrift einschließlich aller ihrer Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jeder Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne die Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Speicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen, auch von Teilen der Zeitschrift zum innerbetrieblichen Gebrauch.

### Bezugsbedingungen

Die Zeitschrift erscheint grundsätzlich monatlich. Jahresabonnement inkl. ein Online-Zugang Gesamtpreis 254,00 € zzgl. Versandkosten (14,40 € Inland/28,80 € Ausland). Das Jahresabonnement enthält 17,96 € USt (Print 7 % auf 224,04 € = 15,68 €; Online 19 % auf 12,00 € = 2,28 €). Bei Mehrfachlizenzen zzgl. 1,00 € je Nutzer/Monat zzgl. 19% USt. Vorzugspreis für Bewerber/Studenten 50 % (zzgl. Versandkosten). Aufkündigung des Bezugs bis 30.09. zum Jahresende, Einzelheft 25,00 € inkl. 7 % MwSt. zzgl. Versandkosten.

### Anzeigen

**Anzeigenverkauf:** Karsten Kühn, Telefon 02 21/9 43 73-77 97, Fax -1 77 97, E-Mail: karsten.kuehn@wolterskluwer.com

**Anzeigendisposition:** Karin Odening, Telefon 02 21/9 43 73-74 27, Fax -1 74 27, E-Mail: anzeigen-delr@wolterskluwer.com

Die Anzeigen werden nach der Preisliste Nr. 35 vom 1. 1. 2016 berechnet.

Satz: rdz GmbH, Sankt Augustin

Druck: Williams Lea Et Tag GmbH, München

ISSN 0026-6884



**HOFFMANNS STREIFLICHTER**

605 **Zutreffendes Geschäftsjahr bei Umstellung**  
 WP/StB Prof. Dr. Wolf-Dieter Hoffmann

**STEUER- UND BILANZPRAXIS**

607 **Vergütungen für Dienstleistungen als Bilanzierungsvorgänge in Handels- und Steuerbilanz**  
 Häufiger Streitgegenstand bei Außenprüfungen  
 Prof. Dr. Franz Jürgen Marx

614 **BEPS-Umsetzungsgesetz 1**  
 Regierungsentwurf eines Gesetzes zur Umsetzung der Änderungen der EU-Amtshilferichtlinie und von weiteren Maßnahmen gegen Gewinnkürzungen und -verlagerungen  
 StB Prof. Dr. Gerrit Adrian, StB Julian Fey und Christian Selzer

621 **Rückstellungsbilanzierung bei Standortverlagerungen**  
 Anmerkungen für die Bilanzierungspraxis  
 WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner und Malte Kähler, M.A.

624 **Der Grundsatz des formellen Bilanzenzusammenhangs nach einer Realteilung**  
 Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 20. 10. 2015 - VIII R 33/13  
 WP/StB RA Dr. Ulf-Christian Dißars

**PRAXISFÄLLE**

627 **Kapitalkonsolidierung nach HGB – Rückstellung für passive latente Steuern für outside basis differences?**  
 WP/StB Prof. Dr. Peter Oser

**AKTUELL BERATEN**

628 **Steuerfolgen der Einbringung eines Wirtschaftsguts in eine Personengesellschaft**  
 StB Dr. Andreas S. Bolik, StB Susanne Goldschmidt und Sabrina Kummer

**KURZNACHRICHTEN**

- 630 Investitionsabzugsbetrag bei unentgeltlicher Betriebsübertragung
- 630 Nichtanschaffung ist kein Tatbestandsmerkmal für die Auflösung der Ansparabschreibung nach § 7g Abs. 4 Satz 2 EStG a. F.
- 630 Geltendmachung eines Investitionsabzugsbetrags im Anschluss an eine Außenprüfung zur Kompensation von Gewinnerhöhungen
- 631 Investitionsabzugsbetrag: nachträgliche Glättung von BP-Mehrergebnissen, Wahrung des sog. Finanzierungszusammenhangs
- 631 Auflösung eines Investitionsabzugsbetrags bei Betriebsaufgabe
- 632 Zuschätzung beim Imbissbetrieb
- 633 Steuerbegünstigung des Gewinns aus der Veräußerung eines (Teil-)Mitunternehmeranteils bei überquotaler Mitveräußerung eines Anteils am Sonderbetriebsvermögen
- 633 Fehlbeträge bei Geldverkehrsrechnung
- 634 Behandlung der schweizerischen Altersvorsorge
- 635 Berechnung nach § 33a EStG abziehbarer Unterhaltsleistungen bei Selbständigen
- 635 Berücksichtigung negativer Aktiengewinne
- 635 Änderung des Gewerbesteuermessbescheids
- 636 Anwendung des Erbschaftsteuer- und Schenkungsteuergesetzes auf Erwerbe, für die die Steuer nach dem 30. 6. 2016 entsteht
- 637 Umsatzsteuer-Umrechnungskurse für den Monat Juli 2016
- 637 Negativer Geschäftswert bei Einbringung
- VIII Impressum

- |  |                      |  |                   |
|--|----------------------|--|-------------------|
|  | <b>Merksatz</b>      |  | <b>Siehe auch</b> |
|  | <b>Literatur</b>     |  | <b>Community</b>  |
|  | <b>Weblink</b>       |  | <b>Quelle</b>     |
|  | <b>Informationen</b> |  | <b>Video</b>      |
|  | <b>Audio</b>         |  | <b>Galerie</b>    |
|  |                      |  | <b>Berechnung</b> |