

Mit Beilage  
wirtschaftsrechtliche  
blätter:wbl

# Juris <sup>D3-Z62</sup> Blätter

Heft 6 Juni 2017  
139. Jahrgang



## Aufsätze

o. Univ.-Prof. Dr. Peter Bydlinski:  
**Ausschluss des Lagezuschlags und Befristungs-  
abschluss: Das Mietrechtserkenntnis des VfGH  
G 673/2015 aus der Sicht eines Zivilrechtlers** 345

Mag. Martin Michael Flaschker:  
**Der Ausgleichsanspruch im Mobilfunkvertrieb** 355

## Rechtsprechung

### Verfassungsgerichtshof

Keine Verfassungswidrigkeit von § 3 VbVG  
(VfGH 02.12.2016, G 497/2015 ua –  
Prof. Dr. Marianne Johanna Hilf) 367

### Ordentliche Gerichte – Zivilsachen

Begrenzung der Verpflichtung zur Tragung von  
Aus- und Einbaukosten im Rahmen der  
Gewährleistung  
(OGH 10.02.2017, 1 Ob 209/16s –  
Univ.-Prof. Dr. Wolfgang Faber) 374

Verkehrssicherungspflichten aus dem Beförderungs-  
vertrag gegenüber Jahreskarteninhaber auch in  
Haltestellenbereichen, in denen keine  
Beförderungsleistung abgerufen wird?  
(OGH 19.12.2016, 2 Ob 187/16p) 384

Kurze Verjährungsfrist bei Leistungskondition  
wegen ungerechtfertigt in Anspruch genommener  
Hafrücklassgarantie  
(OGH 25.11.2016, 10 Ob 62/16i –  
Univ.-Ass. Mag. Erich Hueber) 385

§ 27 KSchG auf Fremdwährungskredite nicht  
anwendbar (16.03.2017, 1 Ob 190/16x) 390

Produkthaftung: kein neues Endprodukt durch  
das Verpacken für den Transport  
(OGH 30.11.2016, 7 Ob 175/16k) 394

Informationspolitik der Schweizerischen  
Nationalbank im Rahmen der Geld- und Währungs-  
politik als hoheitliches Handeln  
(OGH 17.08.2016, 8 Ob 68/16g) 397

## Entscheidungen in Leitsätzen

Durchsetzung eines Anspruchs auf Rechnungslegung  
gegen einen die Verwaltungstätigkeit bloß faktisch  
ausübenden Mit- und Wohnungseigentümer  
oder Dritten (OGH 19.12.2016, 5 Ob 197/16f) 398

Unechter Vertrag zugunsten Dritter: vertragliche  
Schutz- und Sorgfaltspflichten zugunsten des  
begünstigten Dritten  
(OGH 28.09.2016, 7 Ob 96/16t) 399

Mitwirkung des Fruchtgenussberechtigten eines  
ideellen Miteigentumsanteils an der Willensbildung  
in der Eigentümergemeinschaft  
(OGH 22.11.2016, 5 Ob 154/16g) 399

## Strafsachen

Vermögensschaden beim Betrug; Anknüpfungs-  
gegenstand des Verfalls  
(OGH 28.06.2016, 14 Os 29/16w [14 Os 42/16g] –  
RA Dr. Norbert Wess, LL.M., MBL,  
Dr. Vanessa McAllister, LL.B. oec.) 399

Fahrlässige Verletzung der Freiheit der Person  
oder des Hausrechts als Erfolgsdelikt  
(OGH 03.10.2016, 17 Os 17/16b [17 Os 18/16z]) 404

## Verwaltungsgerichtshof

Stellungnahme, Einlangen beim VwG nach  
Fristablauf, Berücksichtigung  
(VwGH 01.02.2017, Ra 2016/04/0033) 406

## Korrespondenz

§ 303 StGB: Keine Strafbarkeit bei Verfahrens-  
fehlern (MMag. Stefan G. Huber) 408

## Literatur

Impressum 412

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

#### Herausgeber

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

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

#### Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

13 72. Jahrgang  
7. Juli 2017

# JZ Juristen Zeitung

Inhalt

## Aufsätze

Professor Dr. **Boris P. Paal**, M.Jur. (Oxford),  
und Dr. **Moritz Hennemann**, M.Jur. (Oxford)  
Meinungsbildung im digitalen Zeitalter **641**

Privatdozent Dr. Dr. **Armin Steinbach**, LL.M.  
Meinungsfreiheit im postfaktischen Umfeld **653**

Professor Dr. Dr. h.c. **Joachim Rückert**  
Windscheid – verehrt, verstoßen, vergessen, rätselhaft? **662**

## Besprechungsaufsatz

Professor Dr. **Martin Morlok** und **Moritz Kalb**  
Informationsansprüche und der Kernbereich  
politisch-parlamentarischer Willensbildung **670**

## Umschau

### Kurzbeitrag

Die missratene Änderung des § 238 StGB  
Professor Dr. **Georg Steinberg** **676**

### Tagungsbericht

Medienföderalismus. Tagung am 13. und 14. Oktober  
2016 an der Humboldt-Universität Berlin  
**Lola Petersen** **680**

## Literatur

Katharina Wagner: Der Einfluss Europas auf das BGB.  
Gesetzgebungstechnik europarechtlich veranlasster  
Änderungsgesetze  
Professor Dr. **Thomas M. J. Möllers** **681**

## Entscheidungen

BGH, 23.2.2017 – 3 Ars 20/16  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Ralf Brinktrine**  
Beweiserhebung im Untersuchungsausschuss **682**

BVerwG, 25.6.2015 – 7 C 1.14  
Informationsanspruch hinsichtlich der Ausarbeitungen  
des wissenschaftlichen Dienstes des Bundestags **687**

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung **401\***  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **401\***  
Gesetzgebung **402\***  
Entscheidungen in Leitsätzen **403\***  
Neuerscheinungen **415\***  
Zeitschriftenübersicht **426\***  
Festschriften/Sammelwerk **430\***  
Impressum **432\***



## Inhaltsverzeichnis

### SCHWERPUNKTTHEMA

#### Recht des bewaffneten Konflikts: Wenn zwei sich streiten... Recht in kriegerischen Zeiten

- 181 *Jana Lohmann*, Entwicklungslinien des humanitären Völkerrechts
- 188 *Dieter Deiseroth*, Die NATO – Rechtliche Grundstrukturen, historische Wandlungen, aktuelle Rechtsfragen
- 200 *Anna-Bettina Kaiser*, Ausnahmezustand
- 207 *Johannes Block*, Der Krieg vor Gericht – Entwicklung und Tatbestand der Aggression

### FALLBEARBEITUNG

- 214 Zivilrecht – Internationales Privatrecht: *Katrin Bohne*, Urlaub in Frankreich
- 223 Öffentliches Recht – Examensfall zum Verwaltungsrecht: *Georg Dietlein / Balthasar Lackner*, Unentschuldigte Fehlstunden
- 230 Strafrecht – Besonderer Teil und Strafprozessrecht: *Michael Heghmanns*, Der polizeiliche Blick in die Garage

### GRUNDLAGEN

- 238 Woher kommt eigentlich...? *Maximilian Schellhorn*, Das Patentrecht
- 241 *Erol Poblreich*, Der strafrechtliche Begriff des Vermögensschadens – Insbesondere mit Blick auf die Tatbestände des Betruges und der Untreue
- 247 *Julian Hinz*, Weise Verweise? – Konzeption und Rezeption von Rechtsgrund- und Rechtsfolgenverweisen (ELSA-Aufsatzwettbewerb)

### STUDIENPRAXIS

- 254 Der Jurist in der Praxis: Interview mit *Ari-Matti Nuutila*, Professor für internationales Strafrecht und Rechtsberater des UNODC
- 258 *Kathrin Steinbach*, Class Action à la française – Erfahrungen mit der action de groupe vor dem Hintergrund der Musterfeststellungsklage
- 262 *Timo Schwander*, Nur keine Panik! – Möglichkeiten der selbstorganisierten Examensvorbereitung

AULINGER  
RECHTSANWÄLTE | NOTARE

## WIR WACHSEN



[www.aulinger.eu](http://www.aulinger.eu)

# & Gesellschaft & Politik

D3-Z244

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Zeitschrift für soziales und wirtschaftliches Engagement

1/17

Helmut Kukacka/Alexander Rauner (Hrsg.)

## Wohlstand für alle durch Marktwirtschaft – Illusion oder Wirklichkeit?



53. Jahrgang  
Juni 2017  
Heft 1

### Inhalt:

Papst Franziskus hat in seinen beiden Lehrschriften „Evangelii gaudii“ und „Laudato si“ und seinem denkwürdigen Satz „diese Wirtschaft tötet“ die Diskussion um die richtige Wirtschaftsordnung neu eröffnet. Liegt jedoch in einer zunehmenden Staatsgläubigkeit ein blinder Fleck in der Katholischen Soziallehre? Kritisiert sie zu recht die Rolle des Privateigentums, das sie als Last bezeichnet?



ARBEITSGEMEINSCHAFT  
KATHOLISCHER  
VERBÄNDE ÖSTERREICHS



Dr. Karl Kummer Institut  
Verein für Sozial- und Wirtschaftspolitik

Mit Beiträgen von:

*Ingeborg Gabriel, Helmut Kukacka, Wolfgang Mazal, Reinhold Mitterlehner,  
Alexander Rauner, Martin Rhonheimer, Josef Riegler, Franz Schellhorn,  
Norbert Schnedl, Alois Schwarz, Wilfried Stadler, Josef Taus.*

Dr. Karl Kummer Institut Verein für Sozial- und Wirtschaftspolitik

# Inhaltsverzeichnis



Editorial .....	5
Vorwort .....	7
Wohlstand für alle durch Marktwirtschaft – Illusion oder Wirklichkeit?..... <i>Martin Rhonheimer</i>	9
Wohlstand für alle durch Marktwirtschaft? – Eine Antwort auf Martin Rhonheimer .....	39
<i>Ingeborg Gabriel</i>	
Soziale Marktwirtschaft – Auslaufmodell oder Leitbild für die Zukunft? .....	45
<i>Wilfried Stadler</i>	
Die globale Wirtschaft braucht einen Kompass – Geben die Katholische Soziallehre und 'Laudato Si' die richtigen Antworten? .....	51
<i>Alois Schwarz</i>	
Laudato si – ein Auftrag an die Politik .....	57
<i>Reinhold Mitterlehner</i>	
Ökosoziale Marktwirtschaft als Lösungsansatz .....	61
<i>Josef Riegler</i>	
Soziale Marktwirtschaft.....	63
<i>Wolfgang Mazal</i>	
Die rechte Hand des neoliberalen Teufels.....	69
<i>Franz Schellhorn</i>	

D3-2244

Soziale Marktwirtschaft als Auftrag für die Zukunft..... 71  
*Helmut Kukacka*

Wohlstand für alle – Maßnahmen für einen funktionierenden Markt..... 75  
*Josef Taus*

AutorInnenverzeichnis..... 79

D3-2244

## **Zeitschrift für Gesetzgebung ZG**

Vierteljahresschrift für staatliche, kommunale und europäische Rechtsetzung  
32. Jahrgang

### **Inhalt Heft 2/2017**

#### **Aufsätze**

- Steffen Hindelang/Carsten Dreher*, Umfassende Wirtschafts- und Handelsabkommen – Das Recht der *Happy Few?* – Ein interdisziplinärer Problemaufriss ..... 97
- Christoph Gröpl*, Über das Ziel hinaus: zur geplanten Privatisierung der Bundesautobahnen nach dem Regierungsentwurf vom Februar 2017 ..... 114
- Hanno Kube*, Erhebungen des Bundesrechnungshofs in den Ländern – Stand der Verfassungsdogmatik und aktuelles Regelungsvorhaben ..... 124

#### **Forum**

- Moritz Alfred Schramm*, Parlamentsheer oder Heeresparlament? – Eine Kritik an der Reform des Parlamentsbeteiligungsgesetzes ..... 147
- Alexander Tischbirek*, Antidiskriminierungsgesetzgebung der Länder im Mehrebenensystem ..... 165

#### **Berichte**

- Markus Mempel*, Gesunde öffentliche Finanzen sind Voraussetzung einer soliden Investitions- und Schuldenpolitik – Das 11. Hauptstadtsprechgespräch der Freiherr vom Stein-Gesellschaft ..... 180

#### **Literatur**

- Eva Schumann (Hrsg.), Hierarchie, Kooperation und Integration im Europäischen Rechtsraum (*Gregor Kirchhof*) ..... 188
- Josef Isensee/Paul Kirchhof (Hrsg.), Handbuch des Staatsrechts, Band XIII, Gesamtregister (*Hans-Günter Henneke*) ..... 191



Neues unter

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

ePrivacy Verordnung Progress Report des Rats der EU v. 19.5.2017

## IT und Software

- Merih Kütük-Markendorf** – Die hoch- oder vollautomatisierte Fahrfunktion als Vorstufe zum autonomen Fahren *Wie der Gesetzgeber bei den Änderungen des Straßenverkehrsgesetzes seine legislative Verantwortung auf den Softwarehersteller übertragen hat* 349
- Sonja Fechtner/Stefan Haßdenteufel** – Die Novelle des § 203 StGB und weiterer berufsrechtlicher Normen *Hoffnungsschimmer oder neue Ungewissheiten für Berufsheimlichkeitssträger* 355
- Darlegung der Urheberschaft bei Open-Source-Komponenten  
**LG Hamburg**: Urteil vom 8.7.2016 364
- Keine ermäßigte Mehrwertsteuer für E-Books zum Download  
**EuGH**: Urteil vom 7.3.2017 (Ls.) 367

## Daten und Sicherheit

- Sascha Kremer** – Wer braucht warum das neue BDSG? *Auseinandersetzung mit wesentlichen Inhalten des BDSG n.F.* 367
- Andreas Imping** – Neue Zeitrechnung im (Beschäftigten-)Datenschutz *Die Herausforderungen des neuen Datenschutzrechts an die betriebliche Praxis* 378
- EU-weite Wirkung der Einwilligung des Telefonteilnehmers in Veröffentlichung seiner Daten  
**EuGH**: Urteil vom 15.3.2017 388
- Rechtsgrundlage für Weiterleitung der E-Mail-Adresse des Spam-Betroffenen an Werbepartner zu Löschungszwecken  
**BGH**: Urteil vom 14.3.2017 391
- Verletzung des höchstpersönlichen Lebensbereiches auch bei Bildaufnahmen innerhalb einer Wohnung  
**BGH**: Beschluss vom 22.6.2016 395
- Kein Recht auf Vergessenwerden für im Gesellschaftsregister eingetragene personenbezogene Daten  
**EuGH**: Urteil vom 9.3.2017 (Ls.) 395

## CRaktuell

- Daten und Sicherheit aktuell R59
- Internet und E-Commerce aktuell R60
- Telekommunikation & Medien aktuell R62
- Report und Technik aktuell R63
- Buchbesprechungen R64
- Impressum R66

## Internet und E-Commerce

- Klaus Brisch/Marco Müller-ter Jung** – Haftung für Content in gewerblichem Social-Media-Account *Zurechnung der Rechtsverletzung innerhalb eines Konzernverbunds* 395
- YouTube-Werbekanal als audiovisueller Mediendienst?  
**BGH**: Beschluss vom 12.1.2017 403
- Strafbarer Betrieb von Video-Streaming-Plattformen – kino(x).to  
**BGH**: Beschluss vom 11.1.2017 405
- Link von Firmenwebsite auf YouTube-Kanal als öffentliches Zugänglich-Machen eines Videos  
**OLG Frankfurt**: Urteil vom 4.4.2017 406

---

Keine Schriftform für Kündigung bei im Übrigen rein digitaler Ausgestaltung der Vertragsbeziehung – Online-Partnervermittlung <b>BGH:</b> Urteil vom 14.7.2016 (Ls.)	407
Anspruch auf Entfernung eines Suchmaschinen-Links zu einem mit Zustimmung veröffentlichten Pesse-Interview <b>OLG Celle:</b> Urteil vom 29.12.2016 (Ls.)	408
Keine Haftung für Zitat in Blog <b>OLG Frankfurt:</b> Beschluss vom 13.10.2016 (Ls.)	408
<hr/>	
<b>Telekommunikation und Medien</b>	
Maximale Kosten für Anruf unter Kundendiensttelefonnummer <b>EuGH:</b> Urteil vom 2.3.2017	408
<hr/>	
<b>Report und Technik</b>	
<b>Sebastian Buss</b> – Identitätsmissbrauch – Strafbarkeit beim CEO Fraud <i>Wie weit die geltenden strafrechtlichen Normen reichen</i>	410

---

# CRonline

Portal zum IT-Recht



Expertenblog



Gesetzgebungsreport



RSS-Feeds



Newsletter

Schauen Sie einfach mal rein:



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



New at [www.cr-international.com](http://www.cr-international.com):  
Assessment of ePrivacy Regulation  
Proposal for EU Parliament's LIBE  
Committee, May 2017

18th Year · Issue 3/2017 · Pages 65–96

## Editorial Board

Prof. Dr. Thomas Dreier, M.C.J.,  
University of Karlsruhe  
Dr. Jens-L. Gaster, principal administrator, Brussels  
RA Thomas Heymann, Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm.,  
Max-Planck-Institute and University of Munich  
Prof. Raymond T. Nimmer, University of Houston  
Attorney at Law Holly K. Towle, J.D., Seattle  
Attorney at Law Thomas Vinje, Brussels

## Correspondents

Attorney at Law Sakari Aalto (Finland)  
Attorney at Law Jonathan Band (USA)  
Prof. Dr. Janusz Barta (Poland)  
Abogado Enrique J. Batalla (Spain)  
John P. Beardwood (Canada)  
DDr. Walter Blocher (Austria)  
Prof. Peter Blume (Denmark)  
Avvocato Gabriel Cuonzo (Italy)  
Dr. Jens-L. Gaster (EU)  
Prof. Ysolde Gendreau (Canada)  
Dr. Lucie Guibault (Canada/Netherlands)  
Avocat Dr. Martin Hauser (France)  
Prof. Dr. Rosa Julia-Barcelo (Spain)  
Attorney at Law Charles H. Kennedy (USA)  
Dr. Stanley Lai (Singapore)  
Prof. Ian Lloyd (UK)  
RA Prof. Dr. Michail Marinos (Greece)  
Prof. Dr. Ryszard Markiewicz (Poland)  
Ken Moon (New Zealand)  
Prof. Raymond T. Nimmer (USA)  
Advogado Manuel Oehen Mendes (Portugal)  
Prof. Jerome Reichman (USA)  
Luis C. Schmidt (Mexico)  
Harry Small (UK)  
Prof. Alain Strowel (Belgium)  
Avvocato Pietro Tamburrini (Italy)  
Attorney at Law Thomas Vinje (USA, EU)  
Prof. Coenraad J. Visser (South Africa)  
Prof. Dr. Rolf H. Weber (Switzerland)  
J.T. Westermeier (USA)  
Neil J. Wilkof (Israel)  
Jamie Wodeltzki (Australia)

## Articles

### *Jonathan Band* – SAS v. World Programming, Part II: The U.S. Litigation

65

*David Bender/Joseph Jones/Mark Young/Hendrike Wulfert-Markert* – Recent Developments  
and Future Changes to Internet Privacy Rules  
in the EU, the UK and the U.S. A trans-Atlantic  
coherent comparison of Internet Privacy frame-  
works

68

## Case Law

**USA:** Scope of Patent Exhaustion Doctrine –  
*Impression Products, Inc. v. Lexmark International,  
Inc.* – Supreme Court of the United States – deci-  
sion of 30 May 2017

75

**CJEU:** Disclosure of Personal Data to Third Party  
for Civil Action for Damages – *Valsts policijas  
Rīgas reģiona pārvaldes Kārtības policijas pār-  
valde v. Rīgas pašvaldības SIA 'Rīgas satiksme'* –  
CJEU, Second Chamber – decision of 4 May  
2017

80

**Australia:** Anti-Piracy Website Blocking Order –  
*Universal Music Australia Pty Limited v. TPG Inter-  
net Pty Ltd* – Federal Court of Australia – decision  
of 28 April 2017

82

**CJEU:** No Exemption from the Right of Reproduc-  
tion for Works Streamed on Multimedia Player –  
*Stichting Brein v. Jack Frederik Wullems* – CJEU,  
Second Chamber – decision of 26 April 2017

86

**Austria:** Duty for Facebook to Delete Hate Post-  
ings at Global Level – *Glawischnig v. Facebook* –  
Vienna Court of Appeal (OLG Wien) – decision of  
26 April 2017 – Summary & Comment by *Dörfler*

91

**USA:** Duty for Google To Produce Data Stored  
Outside Of the US – *Department of Justice v.  
Google* – District Court for the Northern District of  
California – decision of 19 April 2017

93

## Updates

*Diego Fernández* – Argentina: International Data  
Transfer – Model Clauses

95

- About the Authors
- Masthead

96

V



# Inhaltsverzeichnis

## Aktuelle Kurzinformationen

- EuGH: Informationspflichten in Printanzeige für Online-Angebot 153
- BGH: Haftung des Bewertungsportals für bearbeiteten fremden Inhalt 153
- BVerwG: Schriftform durch einfache E-Mail mit verschlüsseltem Anhang 154
- OLG Frankfurt: Keine Platzhalter im Impressum 154
- EU-Parlament: Ermäßigter Steuersatz für E-Books 154
- USA: Keine NSA-Überwachung von Wikimedia 154
- Hinweis der Redaktion: Erratum in ITRB 6/2017 155

## Rechtsprechung

- Darlegungs- und Beweislast bzgl. technischer Schutzmaßnahmen – Videospielekonsolen III  
BGH, Urt. v. 2.3.2017 – I ZR 273/14 155
- § 15 FAO Selbststudium Keine Beihilfe beim Sharehosting  
OLG München, Urt. v. 2.3.2017 – 29 U 1797/16 157
- Akteneinsicht im Verfügungsverfahren wegen Software-Urheberrechtsverletzung  
OLG Köln, Beschl. v. 22.2.2017 – 6 W 107/16 158
- Unzulässiges Anbieten von Product Keys ohne Zustimmung des Softwareherstellers  
OLG München, Urt. v. 22.9.2016 – 29 U 3449/15 160
- § 15 FAO Selbststudium Verantwortung für Postings auf Facebook  
OLG Frankfurt, Urt. v. 21.7.2016 – 16 U 233/15 161
- Keine Erhebung und Speicherung personenbezogener Daten deutscher WhatsApp-Nutzer durch Facebook  
VG Hamburg, Beschl. v. 24.4.2017 – 13 E 5912/16 162
- Unzulässige Ausgestaltung eines Autofahrerbewertungsportals  
VG Köln, Urt. v. 16.2.2017 – 13 K 6093/15 163

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Dominik Eickemeier/Dr. Thomas Fischer/Dr. Lutz M. Keppeler/Thorsten Schulz/Patrick Bartels*
- **IT-Beschaffungsprojekte: besondere Problemstellungen – Teil III – Service Levels, Pönalen und andere Vertragsinhalte** 165  
*Mit diesem Beitrag wird die Reihe zu Problemstellungen bei IT-Beschaffungsprojekten abgeschlossen.*

*Im vorliegenden dritten Teil stehen weitere typische Vertragsinhalte, insb. Regelungen zu Service Levels und Pönalen, Transition, Laufzeit und Kündigung, IT-Sicherheit, Datenschutzrecht und Backup, im Mittelpunkt.*

- **Prof. Niko Härting/Patrick Gössling/Vitorio Dimov**  
**§ 15 FAO Selbststudium „Berechtigte Interessen“ nach der DSGVO** 169

*Mit Art. 6 Abs. 1 Satz 1 lit. f DSGVO hat der europäische Gesetzgeber eine bedeutsame Rechtsgrundlage für die Datenverarbeitung geschaffen. Danach reicht es aus, wenn der Verantwortliche ein „berechtigtes Interesse“ an der Verarbeitung hat. Doch was genau verbirgt sich hinter diesem Begriff?*

## Hinweise zur Vertragsgestaltung

*Dr. Helmut Redeker*

- **Das Softwareprojekt in der Insolvenz des Softwareunternehmens** – Auswirkungen der Insolvenz auf den Softwarevertrag und praktische Konsequenzen  
*Wenn während der Durchführung eines Softwareprojekts der Softwarelieferant in die Insolvenz gerät, führt dies zu zahlreichen Problemen. An dieser Stelle sollen einige Konsequenzen dieser Situation dargestellt werden. In einem ersten Teil wird die Wirkung der Insolvenzeröffnung auf den Vertrag dargestellt. Ein zweiter Teil betrifft praktische Probleme.* 172

## Literaturempfehlungen

- E-Mail-Bewertungsanfragen als Werbung 175

## Vorschau auf die nächste Ausgabe

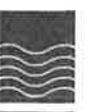
### Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

- Ausschließliche Nutzungsrechte an Arbeitsergebnissen bei SaaS und ASP, *Hengstler*
- Schadenersatzhaftung für Softwaremängel des Vorlieferanten, *Röttgen*



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

*Schallbruch*, Neuer gesetzlicher Rahmen für öffentliche IT – Grundgesetzänderung, OZG und KONSENS-Gesetz

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA****Manfred Lindmayr: Zahlungsstopp und Sicherheitsleistung nach dem LSD-BG**

3

Kommt es im grenzüberschreitenden Dienstleistungsverkehr bzw bei der Überlassung von Arbeitskräften nach Österreich zu Verstößen der ausländischen Unternehmen gegen die österreichischen Lohndumping-Bestimmungen, kann dem inländischen Auftraggeber bzw Beschäftigter ein Zahlungsstopp und in weiterer Folge der Erlag einer Sicherheitsleistung vorgeschrieben werden. Da somit das Fehlverhalten des ausländischen Geschäftspartners auch unmittelbar Auswirkung auf das inländische Unternehmen haben kann, gibt der aktuelle Beitrag einen kompakten Überblick über die Sicherungsinstrumente im LSD-BG.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Vertragsrücktritt nach Vorschreibung von Zahlungsstopp und Sicherheitsleistung	8
Aufhebung einer Sicherheitsleistung nach Zahlung der Strafe	10
Parteistellung im Verfahren auf Erlag einer Sicherheit nach AVRAG	10
Lohnkontrolle: Übermittlung von Unterlagen an Behörde	12
Fehlende Unterlagen bei grenzüberschreitender Arbeitskräfteüberlassung	13

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Übermittlung der Lohnzettel an Finanzamt in Papierform	13
Verspätete Anmeldung von Dienstnehmern – Beitragszuschlag	15
Krankenversicherungsbeitrag für türkische Rente: Umrechnung in Euro	15

**» STEUERRECHT**

Vertreterpauschale bei Vermittlung von Kaufaufträgen trotz Zwischenschaltung von Großhändlern	16
BFG: Vertreterpauschale wegen Nichtanrechnung von Kostenersätzen verfassungswidrig?	17
Vertreterpauschale: Bezeichnung der Tätigkeit unerheblich	19

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

**IMPRESSUM**

19

# ARBEITS- UND SOZIALRECHTSKARTEI

Redaktion: Univ.-Prof. Dr. Franz Marhold, Mag. Stefan Menhofer  
1210 Wien, Scheydgasse 24, Telefon: 01/24 630, Fax: 01/24 630/51,  
E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at



## INHALTSVERZEICHNIS

<b>IN MEMORIAM IRIS C. FISCHLMAYR</b> .....	242
<b>JOHANNES PETER GRUBER</b> .....	243
<b>Topthema: Die Datenschutz-Grundverordnung im Überblick</b>	
<b>Zurückweisung oder Ablehnung eines sexuell belästigenden Verhaltens keine Tatbestandsvoraussetzung der sexuellen Belästigung</b> .....	249
<b>CLEMENS BERNSTEINER / THOMAS WALA</b> .....	250
<b>Topthema: Kritische Arbeitgeberbewertungen auf Internetplattformen</b>	
<b>CHRISTOPHER PEITSCH</b> .....	257
<b>Unterentlohnung: Arbeitgeberfalle Gleitzeit</b>	
<b>ANDREAS GERHARTL</b> .....	263
<b>Beschränkung der Betriebsrätstätigkeit eines einzelnen Betriebsrats- mitglieds</b>	
<b>GERDA ERCHER-LEDERER / ERWIN RATH</b> .....	270
<b>Neues aus der Gesetzgebung</b>	
● Eindämmung von Sozialbetrug im Baubereich	● Beschäftigungsaktion 20.000
● Sicherung von Zeitausgleichsguthaben im Insolvenzfall	● Arbeitszeiten der Apotheker
	● Entbürokratisierung im Arbeit- nehmerschutz
<b>ALFRED SHUBSHIZKY</b> .....	274
<b>Praxis-News aus Sozialversicherungs-, Lohnsteuer- und Arbeitsrecht in Kurzform</b>	
<b>EDITH MARHOLD-WEINMEIER</b> .....	280
<b>Aus der aktuellen Rechtsprechung</b>	
● OGH: Umwandlung Berufsunfähigkeitspension in APG-Alterspension	

## Inhalt

### Artikel

Ingeborg Puppe

**Die Zurechnung des Erfolges zum Vorsatz — 1**

Monika Simmler und Nora Markwalder

**Roboter in der Verantwortung? – Zur Neuauflage der Debatte um den funktionalen Schuldbegriff — 20**

Benedikt J. Lüthge und Maximilian L. Klein

**Die materielle Genehmigungsfähigkeit  
im Umweltstrafrecht: Bekanntes Problem, neue Ansätze — 48**

Ralf Peter Anders

**Die „fruchtbare Spannung“ zwischen gerichtlichem Instruktionsermessen  
und parteilicher Beweisvorführung (§ 245 StPO a. F.) als Ausweg aus der Krise  
der Sachverhaltsfeststellung im deutschen Strafprozess — 82**

Christian Trentmann

**Eurojust und Europäische Staatsanwaltschaft – Auf dem richtigen  
Weg? — 108**

Rüdiger Pfaffendorf

**Die Verletzung des europäischen Diskriminierungsverbots aus Art. 18 Abs. 1  
AEUV durch § 5 StGB — 146**

Fernando Guanarteme Sánchez Lázaro

**Auf dem Weg zu einer prinzipiengestützten Theorie der Strafe — 177**



ind  
t  
ches  
de  
s  
m



## Contents

### Editorial

- Brexit and Brexit plus: The non-material damage-thoughts on 29 March 2017 99  
*Scott Crosby*

### Opinions

- The UK's departure from the EU may be a matter of impression 104  
*Geoffrey Nice QC*
- A new course for mutual trust in the AFSJ? Transnational *ne bis in idem* and the determination of the merits of the case in Kossowski 108  
*Angelo Marletta*
- Local law repercussions on EU extradition law: Perspectives from Continental Europe and England and Wales 116  
*Rebecca Niblock and Anna Oehmichen*
- A Vinter retreat in Europe: Returning to the issue of whole life sentences in Strasbourg 128  
*Mark Pettigrew*
- On the saga surrounding the Romanian government emergency ordinance no. 13/2017 139  
*Mihai Mares*

### Articles

- On the borders of criminal law. A tentative assessment of Italian "non-conviction based extended confiscation" 150  
*Sofia Milone*
- The use of intelligence information in criminal procedure: A challenge to defence rights in the European and the Spanish panorama 171  
*Mar Jimeno-Bulnes*
- The emerging EU extradition Law. Petruhhin and beyond 192  
*Miguel João Costa*
- The trial of the 11 March 2004 Madrid terrorist attacks 216  
*Helena Soletto Muñoz*

The ecocrime directive and its translation into legal practice: EU green offences and their impact at national level according to the results of a recent survey  
*Giovanni F. Perilongo and Dr. Emanuele Corn*

236

**ECHR Update**

Case law update: Relevant ECtHR cases January to March 2017  
*Ben Wild*

256

NJECL

Visit [njecl.sagepub.com](http://njecl.sagepub.com)

Free access to tables of contents and abstracts. Site-wide access to the full text for members of subscribing institutions.



## Inhalt

### Abhandlungen und Aufsätze

- Thomas Wischmeyer*, Informationssicherheitsrecht. IT-Sicherheitsgesetz und NIS-Richtlinie als Bausteine eines Ordnungsrechts für die Informationsgesellschaft ..... 155
- Patrick Hilbert*, Vertikale Aufhebungsentscheidungen. Zu einem neuen Phänomen der Verbundverwaltung im Europäischen Bankenaufsichtsrecht ..... 189
- Matthias Bode*, Die Kostenentscheidung nach Erledigung der Hauptsache im Spannungsfeld zwischen der Bindung des Richters an Gesetz und Recht sowie dem Grundsatz der Verfahrensökonomie ..... 217

### Rechtsprechungsanalyse

- Ekkehard Hofmann*, Ausgewählte Probleme des Allgemeinen Umweltrechts .... 247

### Berichte und Kritik

- Christoph Krönke*, Perspektiven der Verwaltungswissenschaft. Politik- und rechtswissenschaftliche Verwaltungsforschung im Dialog ..... 277

### Buchbesprechungen

- Holzner, Thomas, Konsens im Allgemeinen Verwaltungsrecht und in der Allgemeinen Demokratietheorie. Untersuchungen zur Phänomenologie gruppenpluraler Konsensverwaltung unter besonderer Berücksichtigung des Sozialrechts als Referenzgebiet (*Thorsten Kingreen*) ..... 291
- Reiling, Katharina, Der Hybride. Administrative Wissensorganisation im privaten Bereich (*Karl-Heinz Ladeur*) ..... 293
- Hegewisch, Niels, Verwaltung und Gewaltenteilung im Vormärz. Ein ideengeschichtlicher Beitrag zu einer aktuellen politikwissenschaftlichen Problematik (*Pascale Cancik*) ..... 295
- Brukwicki, Jakob, Das bebauungsrechtliche Planungserfordernis (*Wilfried Erbguth*) ..... 299
- Thal, Daniel, Das Dogma rechtsschutzverkürzender Ämterstabilität (*Timo Hebel*) ..... 302
- Gawel, Erik (Hrsg.), Die Governance der Wasserinfrastruktur, Bd. 2: Nachhaltigkeitsinstitutionen zur Steuerung von Wasserinfrastruktursystemen (*Peter Nisipeanu*) ..... 304

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Klaus König</i> , Speyer, Eine Einführung in die Verwaltungswissenschaft in den 1970er Jahren und heute .....	525
<i>Henry Hahn</i> , Rostock, Verfassungsrechtliche Steuerungswirkungen im Bundesstaat – Am Beispiel der Abwägungsdirektiven für eine nachhaltige Entwicklung .....	537
<i>Holger Jacobs</i> , Wellington (Neuseeland), Maßnahmen der Sitzungsordnung im Europäischen Parlament nach der Neufassung der Geschäftsordnung – Vorbild für das deutsche Parlamentsrecht? .....	547
<i>Michael Sitsen</i> , Düsseldorf, Inhalt und Bedeutung von Nachbarvereinbarungen im öffentlichen Recht .....	553

---

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

321. <i>EuGH</i> , Urteil vom 9.3.2017 – C-398/15 – Manni – Führung des Handelsregisters; Recht auf Vergessen .....	557
322. <i>EuGH</i> , Urteil vom 14.3.2017 – C-157/15 – Achbita – Kopftuchtragen in Unternehmen .....	558

### Verfassungsgerichte

323. <i>BVerfG (Kammer)</i> , Beschluss vom 22.2.2017 – 1 BvR 2875/16 – Frist zur Einlegung der Verfassungsbeschwerde .....	558
324. <i>VerfGH Rheinl.-Pf.</i> , Urteil vom 22.2.2017 – VGH N 2/15 – Begrenzung zulässiger Staatsverschuldung; Finanzierungsfonds für die Beamtenversorgung .....	558

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Abgabenrecht

325. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 7.12.2016 – 6 C 49.15 – Verfassungsmäßigkeit der Rundfunkbeitragspflicht für Inhaber von Betriebsstätten und betrieblich genutzten Kraftfahrzeugen .....	558
326. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 8.2.2017 – 5 B 3030/16 – Straßenbeitrag; Selbstständigkeit einer Stichstraße .....	559
327. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 22.2.2017 – 5 B 2343/16 – Sondernutzungsgebühr für Altkleidercontainer .....	559

#### Öffentliches Dienstrecht

328. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 17.11.2016 – 2 C 23.15 – Freizeitausgleich bei Bereitschaftsdienst von Polizeivollzugsbeamten .....	559
329. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 25.1.2017 – 1 A 1042/16.Z – Anrechnung einer Abfindung als Erwerbseinkommen .....	559
330. <i>OVG NRW</i> , Urteil vom 8.2.2017 – 3 A 1972/15 – Unionsrechtlicher Haftungsanspruch bei altersdiskriminierender Besoldung .....	559

#### Schul-, Hochschul- und sonstiges Kultusrecht; Prüfungsrecht

331. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 16.2.2017 – 6 B 58.16 – Bewertung versäumter Prüfungen als nicht bestanden; Ausstieg aus dem laufenden Prüfungsverfahren .....	560
332. <i>BayVGH</i> , Beschluss vom 15.2.2017 – 7 CE 16.2080 – Bewertung von Schülerleistungen .....	560
333. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 20.2.2017 – 9 A 1026/15.Z – Bewertung einer Masterarbeit; Drittgutachten .....	560
334. <i>OVG NRW</i> , Urteil vom 21.2.2017 – 14 A 2071/16 – Rücktritt von bereits erbrachten Prüfungsleistungen .....	560
335. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 22.2.2017 – 14 A 2274/16 – Erstellung der Prüfungsfragen zur Ärztlichen Prüfung .....	560
336. <i>BayVGH</i> , Beschluss vom 24.2.2017 – 7 ZB 16.1642 – Schülerbeförderung; Kostenfreiheit des Schulwegs .....	560

## Polizei- und Ordnungsrecht

337. *BVerwG*, Beschluss vom 14.2.2017 – 6 B 49/16 – Erteilung einer Auskunftssperre wegen Zugehörigkeit zu einer Berufsgruppe ..... 560
338. *HessVGH*, Beschluss vom 1.2.2017 – 8 A 2105/14.Z – Aufenthaltsverbot im Anschluss an eine zum Teil unfriedliche Großdemonstration ..... 560
339. *HessVGH*, Beschluss vom 1.2.2017 – 8 B 1411/16 – Anordnung erkennungsdienstlicher Maßnahmen, Vorladung und Zwangsmittelandrohung ..... 561

## Kommunalrecht

340. *OVG Rheinl.-Pf.*, Beschluss vom 3.3.2017 – 10 D 10454/17.OVG – Hinreichende Bestimmtheit eines Bürgerbegehrens.... 561

## Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

341. *BVerwG*, Urteil vom 7.12.2016 – 10 C 11.15 – IHK-Beitrag einer überwiegend von der Gewerbesteuer befreiten Klinik..... 561
342. *HessVGH*, Beschluss vom 31.1.2017 – 7 B 2828/16 – Umsatzsteuerpflicht in Bezug auf Gebühren für eine Feuerstättenschau und die Ausstellung eines Feuerstättenbescheides ..... 561
343. *NdsOVG*, Beschluss vom 7.3.2017 – 11 LA 17/17 – Erteilung einer glücksspielrechtlichen Erlaubnis ..... 561

## Gesundheits- und Lebensmittelrecht

344. *BVerwG*, Urteil vom 1.12.2016 – 3 C 14.15 – Verlängerung der Zulassung für ein homöopathisches Arzneimittel..... 562

## Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

345. *OVG NRW*, Urteil vom 16.1.2017 – 4 A 1606/16 – Einsicht in arbeitsgerichtliche Verfahrensakten ..... 562
346. *BayVGH*, Beschluss vom 27.1.2017 – 7 CE 16.1994 – Auskunftsanspruch von Telemedien mit journalistisch-redaktionell gestalteten Angeboten ..... 562
347. *HessVGH*, Beschluss vom 2.2.2017 – 6 B 2740/16 – CE-Kennzeichnung eines Medizinproduktes; Auskunftsanspruch ..... 562

## Bau- und Planungsrecht

348. *OVG NRW*, Beschluss vom 14.12.2016 – 2 A 1847/16 – Stellplatznachweis..... 562

## Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

349. *BVerwG*, Beschluss vom 8.2.2017 – 3 B 12.16 – Befreiung von der Schutzhelmpflicht für Motorradfahrer..... 562

## Sozialrecht

350. *BVerwG*, Urteil vom 15.12.2016 – 5 C 35.15 – Jugendhilferechtlicher Kostenerstattungsstreit zwischen Jugendhilfeträgern ..... 563
351. *HessVGH*, Urteil vom 20.12.2016 – 10 A 1895/15 – Hilfe zur Erziehung ..... 563

## Verwaltungsverfahren-, -zustellungs- und -vollstreckungsrecht

352. *BVerwG*, Urteil vom 18.1.2017 – 8 C 1.16 – Zum Wesen der Umdeutung..... 563

## Gerichtsverfahrensrecht

353. *BVerwG*, Beschluss vom 28.2.2017 – 6 C 28.16 – Bewilligung von Fahrtkosten zum Verhandlungstermin..... 563
354. *HessVGH*, Beschluss vom 24.1.2017 – 7 E 100/17 – Verweisung eines anwaltlichen Verwaltungsstreitverfahrens an den Anwaltsgerichtshof ..... 563
355. *HambOVG*, Urteil vom 30.1.2017 – 1 Bf 115/15 – Unzulässigkeit der Klage wegen Verwirkung des Widerspruchsrechts .... 563
356. *OVG NRW*, Urteil vom 10.2.2017 – 13 D 36/16 – Überlange Verfahrensdauer; Verzögerungsrüge als Voraussetzung für den Entschädigungsanspruch ..... 564
357. *OVG NRW*, Urteil vom 10.2.2017 – 13 D 74/15 – Entschädigung bei überlanger Verfahrensdauer; Maßgeblichkeit der Gesamtverfahrensdauer ..... 564
358. *OVG NRW*, Urteil vom 10.2.2017 – 13 D 75/15 – Entschädigung bei überlanger Verfahrensdauer; Gestaltungsspielraum des Gerichts ..... 564
359. *VGH BW*, Beschluss vom 24.2.2017 – A 11 S 368/17 – Präklusion; Ermessen; Recht auf Leben ..... 564
360. *VGH BW*, Beschluss vom 28.2.2017 – A 2 S 271/17 – Reichweite des Beschwerdeausschlusses in Asylsachen ..... 564



# INHALT

---

## EDITORIAL

- 165 Fall Karelin, fortgesetztes Delikt und andere Baustellen im Verwaltungsstrafrecht

## NEWS-RADAR

- 169 Aktuelle Ereignisse und Entwicklungen in Gesetzgebung, Rechtsprechung und Praxis  
Gunther Gruber

## AUFSÄTZE

- 173 Verwaltungsgerichtsbarkeit und Divergenz zwischen Ausspruch über die Zulässigkeit der Revision einerseits und Begründung oder Rechtsmittelbelehrung andererseits  
Bernd Wieser
- 177 Haftung für Organisationsverschulden – das unerreichbare Kontrollsystem?  
Stefan Storr und Daniel Heitzmann
- 188 Vollziehungsprobleme bei Verwaltungsstrafen im Zusammenhang mit Bettelei  
Luka Samonig

## JUDIKATUR (ZVG-Slg 21–40)

### VERFAHRENSRECHT

#### Verfahrensrecht der Verwaltungsgerichte

- 196 Antrag auf Zuerkennung der aufschiebenden Wirkung: Konkretisierungspflicht  
LVwG NÖ 6.12.2016, LVwG-AV-10/002-2012
- 197 Officialmaxime und Unparteilichkeit des erkennenden VwG  
VfGH 14.3.2017, E 3282/2016

#### Verfahrensrecht der Verwaltungsbehörden

- 200 Aufhebung und Zurückverweisung, wenn Behörde lediglich telefonische bzw persönliche Gespräche, aber keine förmlichen Zeugeneinvernahmen durchgeführt hat  
LVwG VlbG 9.9.2016, LVwG-371-1/2016-R4
- 202 Beschwerde gegen nicht zugestellte Bescheide  
VwGH 30.3.2017, Ro 2015/03/0036

#### Verfahrensrecht der Gerichtshöfe des öffentlichen Rechts

- 209 Massenverfahren beim VfGH: Zur Sperrwirkung von Beschlüssen iSd § 86a Abs 1 VfGG  
VfGH 14.3.2017, E 3174/2016 (Anmerkung von Stefan Leo Frank)

### MATERIENRECHT

#### Wirtschaftsrecht

- 212 Abgabenschuldner bei Festsetzung einer Lustbarkeitsabgabe für den Betrieb von Wettterminals  
LVwG OÖ 6.3.2017, LVwG-450136/1/HW (Anmerkung von Manfred Hübsch)
- 217 Unterlassung (bzw verspätete Nachholung) einer Meldeverpflichtung an die FMA betreffend einen Aktienkauf; Kontrollsystem  
BVwG 20.12.206, W148 2117063-1/5E

#### Umweltrecht

- 220 Bundesstraßen-LärmimmissionsschutzV nicht gesetzwidrig  
VfGH 15.3.2017, V 162/2015

#### Verkehrswesen

- 224 Zum Verhältnis der Bestimmung des § 29b Abs 6 StVO zu nachgelagerten rechtskräftigen behördlichen bzw verwaltungsgerichtlichen Entscheidungen darüber, dass die Voraussetzungen für einen Parkausweis nicht mehr gegeben sind  
BVwG 11.10.2016, W207 2123926-1 (Anmerkung von Vera Paulhart)

- 229 Für die Erfüllung des Tatbestandes nach § 68 Abs 3 lit e StVO ist ein tatsächliches Telefonieren nicht notwendig  
LVwG Stmk 23.12.2016, LVwG 30.14-118/2016
- 230 Sind bestimmte Endnummern auf Wunschkennzeichen bei Durchnummerierung der Fahrzeugflotte eines Unternehmens anstößig?  
LVwG VlbG 4.11.2016, LVwG-418-1/2016-R8

#### Fremden- und Migrationswesen

- 233 Der unionsrechtliche Arbeitnehmerbegriff stellt auf eine tatsächliche und echte Tätigkeit ab  
LVwG Salzburg 1.2.2017, 405-9/139/1/18-2017
- 238 Täter bei Anstandsverletzung und Lärmerregung  
VG Wien 27.12.2016, VGW-031/026/10146/2016

#### Bauwesen und Naturschutz

- 243 Bei einem Hofverband handelt es sich um ein weitgehend geschlossenes Ensemble landwirtschaftlicher Wirtschaftsgebäude, die mit dem Wohnhaus in einem unmittelbaren räumlichen Naheverhältnis stehen  
LVwG Salzburg 2.3.2017, LVwG-1/286/18-2017
- 246 Auftrag zur Vorlage von Unterlagen und Nachweisen zum ordnungsgemäßen Betrieb eines Campingplatzes sowie Mitwirkungspflicht des Campingplatzbetreibers  
LVwG Salzburg 8.3.2017, 405-3/165/1/6-2017

#### Arbeits-, Dienst- und Sozialversicherungsrecht

- 248 Wird der inländischen Auftraggeberin eine Sicherheitsleistung aufgetragen, kommt dem Entsender in diesem Verfahren Parteistellung zu  
LVwG Stmk 4.1.2017, LVwG 41.22-968/2016
- 251 Krankmeldung eines Zivildienstleistenden – Ausführungen über die Art der Erkrankung  
LVwG OÖ 20.02.2017, LVwG-200017/2/SCH/CG
- 253 Feststellung erschwerender Arbeitsbedingungen iSd Nachtschwerarbeitsgesetzes (NSchG) hinsichtlich der Tätigkeit als Portierin in einem Krankenhaus – keine Zuständigkeit einer Krankenfürsorgeeinrichtung  
LVwG OÖ 16.1.2017, LVwG-350261/5/Bm/BBa

#### Sonstige Materien

- 256 Das Vorbringen, als einzige Person für eine selbstständige Tätigkeit in einem Unternehmen befähigt zu sein, rechtfertigt noch keine Befreiung als Geschworener und Schöffe  
LVwG Stmk 17.10.2016, LVwG 41.7-2683/2016
- 258 Zur fristgerechten Einbringung eines Antrages auf Erlass und Rückerstattung des Studienbeitrags für ein bestimmtes Semester; Verwendung von Antragsformularen  
BVwG 28.11.2016, W203 2122540-1/5E

#### TIPPS & INFOS

- 264 Bücherliste
- 265 Redaktion
- 266 Autoren, Beirat
- 267 Impressum

Zitierbeispiel: *Gruber*, ZVG 2014, 18; ZVG-Slg 2014/1, 54

## ERRATUM

In Heft Nr 2/2017 wurde das Erkenntnis des LVwG OÖ, ZVG-Slg 2017/20, 156 (**Strafbarkeit nach Art III Abs 1 Z 3 EGVG – nur bei unmittelbarer Diskriminierung?**) irrtümlich mit einem falschen Entscheidungsdatum veröffentlicht. Das richtige Entscheidungsdatum ist der 12.12.2016, LVwG-700174/2/MZ.

# zeitschrift für hochschulrecht, hochschulmanagement und hochschulpolitik: zfhr

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 130

zeitschrift für hochschulrecht,  
hochschulmanagement  
und hochschulpolitik: zfhr

## Herausgeber und Schriftleitung:

M. Novak  
B. Perthold-Stoitzner  
E. Schulev-Steindl

Heft 3  
Juni 2017  
16. Jahrgang

## Aufsätze

Univ.-Prof. Dr. DDr. h.c. Michael Lang/  
Mag. Annette Lichtmannegger

**Das vereinfachte Berufungsverfahren  
nach § 99 Abs 4 UG** 95

Univ.-Prof. Dr. Anna Gamper

**Honi soit qui mal y pense? Ein Nachwort  
zu § 99 Abs 4 UG** 108

## Rechtsprechung

Volltext 113  
Leitsätze 121

**Buchbesprechungen** 123

Impressum 126



# RdE – Recht der Energiewirtschaft

## Heft 7/2017

### A. Beiträge

<i>Mohr</i>	Anreizregulierung und Innovationen	273
<i>Frenz</i>	Götterdämmerung für die Ökostromförderung	281
<i>Wrede/Klotz</i>	Freistellung vom EU-Vergaberecht für die deutsche Energiewirtschaft	287

### B. Rechtsprechung

<i>BGH</i>	Urt. v. 18.01.2017 – VIII ZR 278/15 Zur Einspeisevergütung von PV-Anlagen im Bereich eines beschlossenen Bebauungsplans	293
<i>BGH</i>	Beschl. v. 20.09.2016 – VIII ZR 239/15 Zur Nichtzulassungsbeschwerde hinsichtlich einer Mahnkostenpauschale in Sonderkunden-AGB	297
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 27.04.2017 – VI-5 Kart 17/15 (V) Zur Festlegung der Erlösobergrenzen für die zweite Regulierungsperiode	298
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 18.01.2017 – VI-3 Kart 191/14 (V) Zum Begriff der Offshore-Anbindung	313
<i>LG Ellwangen</i>	Urt. v. 27.06.2016 – 5 O 108/16 m. Anm. Rottbauer Zur Umstellung auf einen Erdkabelanschluss	318

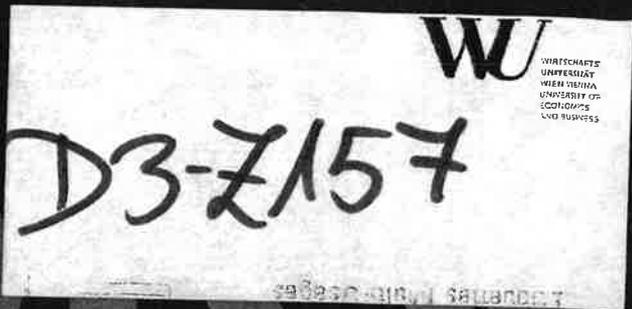
### C. Berichte und Dokumente

<i>Langer</i>	Bericht zur Tagung »Klimaschutz, Versorgungssicherheit und Wirtschaftlichkeit in der Energiewende« am 31.03.2017 an der Julius-Maximilians-Universität Würzburg	322
---------------	---	-----

### D. RdE Aktuell

<i>Hampel</i>	Energieregulierung – Neues aus Gesetzgebung und (Behörden-)Praxis II/2017	324
---------------	---	-----

# ZaöRwV



## Zeitschrift für ausländisches öffentliches Recht und Völkerrecht

**HJIL**  
Heidelberg Journal  
of International Law

Max-Planck-Institut  
für ausländisches  
öffentliches Recht  
und Völkerrecht

### Aus dem Inhalt

*Karl Doehring Lecture*

**T. Buergenthal:**

Human Rights: From San Francisco to The Hague 289

"Effectiveness and Legitimacy of International Law"  
Symposium in Honour of *Christian Tomuschat* 305

**A. Buser:**

Colonial Injustices and the Law of State Responsibility:  
The CARICOM Claim to Compensate Slavery and  
(Native) Genocide 409

**A. Bufalini:**

On the Power of a State to Waive Reparation  
Claims Arising from War Crimes and Crimes against  
Humanity 447

**M. Hartwig:**

Völkerrechtliche Praxis der Bundesrepublik Deutschland  
im Jahr 2012 471

## 2/2017

77. Jahrgang · Seiten 289-558

Verlag C. H. Beck München



# Inhaltsverzeichnis



## *Karl Doebring Lecture*

Max Planck Institute for Comparative Public Law and International Law, Heidelberg, 03 November 2016

*T. Buergenthal: Human Rights: From San Francisco to The Hague ....* 289

## “Effectiveness and Legitimacy of International Law” Symposium in Honour of *Christian Tomuschat*

Max Planck Institute for Comparative Public Law and International Law, Heidelberg/Deutsche Universität für Verwaltungswissenschaften, Speyer, 22-23 July 2016

Übersicht .....	305
<i>A. von Bogdandy/A. Peters/K.-P. Sommermann: Symposium in Honour of Christian Tomuschat</i> .....	307
<i>C. Tomuschat: Effectiveness and Legitimacy in International Law Heidelberg – Concluding Observations</i> .....	309
<i>K.-P. Sommermann: Transformative Effects of the Aarhus Convention in Europe</i> .....	321
<i>M. Fitzmaurice: Legitimacy of International Environmental Law. The Sovereign States Overwhelmed by Obligations: Responsibility to React to Problems Beyond National Jurisdiction?</i> .....	339
<i>C. Stahn: Daedalus or Icarus? Footprints of International Criminal Justice Over a Quarter of a Century</i> .....	371

ZaōRV

## Abhandlungen

- A. Buser*: Colonial Injustices and the Law of State Responsibility: The CARICOM Claim to Compensate Slavery and (Native) Genocide ..... 409
- A. Bufalini*: On the Power of a State to Waive Reparation Claims Arising from War Crimes and Crimes against Humanity ..... 447

## Stellungnahmen und Berichte

- M. Hartwig*: Völkerrechtliche Praxis der Bundesrepublik Deutschland im Jahr 2012 ..... 471

## Buchbesprechungen

- Baade, Björnstjern/Ehrlich, Sebastian/Fink, Matthäus/Frau, Robert/Möldner, Mirka/Risini, Isabella/Stirner, Torsten* (Hrsg.): Verhältnismäßigkeit im Völkerrecht (*Johannes Hartlieb*) ..... 539
- Beham, Markus/Fink, Melanie/Janik, Ralph*: Völkerrecht verstehen (*Joachim Gruber*) ..... 546
- Mälksoo, Lauri*: Russian Approaches to International Law (*Matthias Hartwig*) ..... 548
- Thirlway, Hugh*: The Sources of International Law (*Claudia Kurkin*) ..... 555

ZaōRV

# EUROPARECHT

HERAUSGEGEBEN VON DR. INGO BRINKER, LL.M., Rechtsanwalt, München | PROF. DR. CLAUS DIETER CLASSEN, Universität Greifswald | PROF. DR. DR. H.C. CLAUS-DIETER EHLERMANN, ehem. Generaldirektor der EU-Kommission, Rechtsanwalt, Brüssel | PROF. DR. DR. H.C. ULRICH EVERLING, ehem. Richter am Gerichtshof der Europäischen Gemeinschaften, Universität Bonn | PROF. DR. ARMIN HATJE, Universität Hamburg | PROF. DR. KOEN LENAERTS, LL.M., Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Union, Luxemburg | PROF. DR. MEINHARD HILF, Bucerius Law School, Hamburg | PROF. DR. DR. H.C. MULT. PETER-CHRISTIAN MÜLLER-GRAFF, Universität Heidelberg | PROF. DR. MATTHIAS RUFFERT, Humboldt-Universität zu Berlin | PROF. DR. DRES. H.C. JÜRGEN SCHWARZE, Universität Freiburg | PROF. DR. DR. H.C. MULT. VASSILIOS SKOURIS, ehem. Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Union, Luxemburg | PROF. DR. ULRICH WÖLKER, Juristischer Dienst der EU-Kommission, Brüssel

SCHRIFTFLEITER: PROF. DR. ARMIN HATJE, Universität Hamburg | DR. INGO BRINKER, LL.M., Rechtsanwalt, München

## INHALTSVERZEICHNIS

### AUFSÄTZE

*Prof. Dr. Claus Dieter Classen, Greifswald*

Schwierigkeiten eines harmonischen Miteinanders von nationalem und europäischem Grundrechtsschutz ..... 347

*Priv.-Doz. Dr. Alexander Thiele, Göttingen*

Die Integrationsidentität des Art. 23 Abs. 1 GG als (einzige) Grenze des Vorrangs des Europarechts ..... 367

*Robert Böttner, Speyer*

Brückenklauseln im europäischen Verfassungsrecht ..... 381

*Dr. Matthias Bode, Dortmund*

„Brexit“ und Hochschulzugang: Wie sich ein Austritt des Vereinigten Königreichs aus der EU auf die Migration von Bewerbern und Studierenden auswirken könnte ..... 401

*Dr. Anne Schneider, Bonn*

Die Wiederaufnahme rechtskräftig abgeschlossener nationaler Verfahren nach EuGH-Entscheidungen ..... 433



## RECHTSPRECHUNG

*Aqilah Sandhu, Augsburg*

Die Tele2-Entscheidung des EuGH zur Vorratsdatenspeicherung in den Mitgliedstaaten und ihre Auswirkungen auf die Rechtslage in Deutschland und in der Europäischen Union.

– Anmerkung zum Urteil des EuGH vom 21.12.2016 in der Rs. C-203/15 (Tele2)..... 453

*Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth*

Der EuGH als Wächter über die völkerrechtlichen Grenzen von Abkommen der Union mit Besatzungsmächten.

– Anmerkung zum Urteil des EuGH (GK) vom 21.12.2016 Rs. C-104/16 P

(Rat/Front Polisario)..... 470

## REZENSION

*Franz Jürgen Säcker/Frank Montag (Hrsg.), European State Aid Law.*

(Dr. Hans Arno Petzold) ..... 481

Europarecht



## Inhaltsverzeichnis

### Die erste Seite

#### Au Nom de l'Amitié!

Dr. Daniel Röder, Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.

### Aufsätze:

#### Die Rechtsprechung des EuGH zum europäischen Arbeitsrecht im Jahr 2016

Professor Dr. Abbo Junker, München . . . . . 397

#### Der Europäische Beschluss zur vorläufigen Kontenpfändung

Dr. Carl Friedrich Nordmeier, Wiesbaden, und Julia Schichmann, Frankfurt a. M. . . . . 407

#### Schwarz/Weiß/Grau – der Rechtsrahmen für die Vergabe von Autokaufdarlehen in den USA

Dr. Kevin M. McDonald, LL.M. Eur., Herndon, VA. (USA) . . . . . 415

#### Umsatzsteuer in Norwegen

Joachim Hasenmüller, Cornelius Häusler und Aksel Stenhamar, alle Oslo . . . . . 421

### Länderreporte:

#### Länderreport Polen

Aneta Majchrowicz-Baczyk, Posen . . . . . 427

#### Länderreport Ungarn

Zoltán András Németh, LL.M., Budapest . . . . . 431

### Internationales Wirtschaftsrecht:

#### EuGH: Freihandelsabkommen EU/Singapur – gemischte Abschlusskompetenz von EU und Mitgliedstaaten für die Bereiche Investitionsschutz und Streitbeilegung

(16. 5. 2017 – Gutachten 2/15) . . . . . 435

#### EuGH: EuInsVO – Berufung auf vom Insolvenzstatut abweichendes Schuldstatut bei Rechtswahl eines für beide Parteien externen Rechts

(8. 6. 2017 – Rs. C-54/16) . . . . . 435

#### EuGH: Internationaler Gerichtsstand bei Klagen aus Unionsmarke – Definition der Niederlassung in der EU

(18. 5. 2017 – Rs. C-617/15) . . . . . 439

#### EuGH: Kontrolle der Einfuhr von Bargeld in die EU – Anmeldepflicht in der internationalen Transitzone von EU-Flughäfen

(4. 5. 2017 – Rs. C-17/16) . . . . . 443

#### EuGH: Betriebsübergang – Anrechnung der Beschäftigungsdauer beim Veräußerer für die Berechnung der Kündigungsfrist

(6. 4. 2017 – Rs. C-336/15) . . . . . 445

#### BGH: Verbrauchergerichtsstand nach LugÜ – Voraussetzungen

(9. 2. 2017 – IX ZR 67/16) . . . . . 448

### Internationales Steuerrecht und Zollrecht:

#### EuGH: Informationsaustausch zwischen nationalen Steuerbehörden der EU-Staaten und Individualrechtsschutz – faires Verfahren und Zugang zu den Gerichten

(16. 5. 2017 – Rs. C-682/15) . . . . . 454

#### EuGH: Niederlassungsfreiheit und Mutter-Tochter-Richtlinie – zulässige Ausgestaltung einer Dividendenbesteuerung

(17. 5. 2016 – Rs. C-68/15) . . . . . 462

#### EuGH: Mutter-Tochter-Richtlinie – Besteuerung der Dividendenausschüttung einer Tochtergesellschaft an ausländische Mutter mit Steuersatz Null

(8. 3. 2017 – Rs. C-448/15) . . . . . 468

#### EuGH: Mutter-Tochter-Richtlinie – zulässige Ausgestaltung einer Dividendenbesteuerung

(17. 5. 2017 – Rs. C-365/16) . . . . . 472

#### BfH: Umsatzsteuerpflicht bei Bereitstellung einer Suchmaschine

(1. 6. 2016 – XI R 29/14) . . . . . 472

### Rubriken:

RIW-Impressum S. IV

### Neuerscheinung Buch

#### Hagedorn/Tervoort, Niederländisches Wirtschaftsrecht

Praxisorientierte, gut verständliche Darstellung

Mai 2017, 477 Seiten, geb., € 179,-

ISBN: 978-3-8005-1663-6 / Infos unter: [www.shop.ruw.de](http://www.shop.ruw.de)

**Geschäftsführung:** Angela Wisken (Sprecherin), Peter Esser, Markus Gotta, Peter Kley, Holger Knapp, Sönke Reimers

**Leitender Redakteur:** Dr. Roland Abele

**Ständige Mitarbeiter:** Prof. Dr. Klaus Peter Berger, LL.M., Köln; Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff, Bremen; Prof. Dr. Rolf Birk, Trier; Prof. Dr. Gerardo Brogini, Mailand; Prof. Dr. Gudula Deipenbrock, Berlin; Prof. Dr. Dres. h. c. Werner F. Ebke, LL.M., Heidelberg; Prof. Dr. Horst Eidenmüller, LL.M., München; Prof. Dr. Holger Fleischer, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Stephan R. Göthel, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Jan von Hein, Freiburg i. Br.; Prof. Dr. Abbo Junker, München; Prof. Dr. Peter Kindler, München; Christian Klein, Paris; Prof. Dr. Georg E. Kodek, LL.M., Wien; Prof. Dr. Herbert Kronke, Heidelberg; Prof. Dr. Ulrich Magnus, Hamburg; Prof. Dr. Peter Mankowski, Hamburg; Prof. Dr. Hanno Merkt, LL.M., Freiburg i. Br.; Prof. Dr. Christoph G. Paulus, Berlin; Prof. Dr. Thomas Pfeiffer, Heidelberg; Prof. Dr. Dörte Poelzig, M. jur., Passau; Prof. Dr. Otto Sandrock †, LL.M., Münster; Prof. Dr. Dr. h. c. Rolf A. Schütze, Stuttgart; Prof. Dr. Dr. Peter Sester, St. Gallen; Prof. Dr. Kurt Siehr, Hamburg; Prof. Dr. iur. Dipl. oec. Gerald Spindler, Göttingen; Prof. Dr. Rolf Stürner, Freiburg i. Br.; Klaus Vorpeil, Bad Kreuznach; Prof. Dr. Bernd Waas, Frankfurt a. M.; Jürgen Wagner, LL.M., Konstanz/Zürich/Vaduz; Dr. Stephan Wilske, LL.M., Stuttgart.

# wirtschaftsrec blätter

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z62  
Beil.



## wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

## Zeitschrift für österreichisches und europäisches Wirtschaftsrecht

Juni 2017 (31. Jahrgang)

ao. Univ.-Prof. DDr. Gerwin Haybäck, Mag.<sup>a</sup> Claudia Seiser:

**Bedeutung des informierten Benutzers und der  
Eigenart im Gemeinschaftsgeschmacksmusterrecht** 305

Univ.-Prof. Dr. Michael Gruber:

**Grundlagen der Vertrauensschadenversicherung** 316

DDr. Franz W. Urlsberger:

**Europarecht: Das Neueste auf einen Blick** 324

### Rechtsprechung

#### Nr. 103–115

##### • Europarecht

**103.** Arbeitsrecht: Zur Auslegung der RL über die Wahrung von Ansprüchen der Arbeitnehmer beim Übergang von Unternehmen I (EuGH 6. 4. 2017, Rs C-336/15) 330

**104.** Arbeitsrecht: Zur Auslegung der RL über die Wahrung von Rechten der AN beim Übergang von Unternehmen II (EuGH 27. 4. 2017, verbundene Rs C-680/15 und C-681/15) 332

**105.** Urheberrecht: Zur Auslegung der RL zur Harmonisierung des Urheberrechts und der verwandten Schutzrechte in der Informationsgesellschaft (Österreich) (EuGH 16. 3. 2017, Rs C-138/16) 334

**106.** Umwelt- und Verbraucherschutz: Zur Ausfuhr nicht registrierter chemischer Stoffe aus dem Gebiet der Europäischen Union (EuGH 27. 4. 2017, Rs C-535/15) 336

**107.** Weiteres Urteil (Kurzinformation) 338

##### • Arbeitsrecht

**108.** Insolvenz-Entgelt für nach der Insolvenz angefochtene Zahlungen (OGH 22. 2. 2017, 8 Obs 17/16g) 342

**109.** Verfall von Ansprüchen (OGH 27. 1. 2017, 8 ObA 75/16m) 344

**110.** Zweifacher Kündigungsschutz (OGH 28. 2. 2017, 9 ObA 3/17g) 344

**111.** Vorlagefragen des OGH zur Karfreitagsruhe (OGH 24. 3. 2017, 9 ObA 75/16v) 346

##### • Unternehmensrecht

**112.** Zum gemeinsamen Vorgehen und der Befreiung von der Angebotspflicht (OGH 1. 3. 2017, 6 Ob 22/17d – Dr. Sixtus-Ferdinand Kraus) 346

**113.** Keine Verfassungswidrigkeit der Bestimmungen des GmbHG betreffend Mindestkapital und Mindesteinzahlungspflicht auf in bar zu leistende Stammeinlagen in der Fassung des Abgabenänderungsgesetzes 2014 (AbgÄG 2014, BGBl 2014/13) (OGH 19. 4. 2017, 6 Ob 65/17b) 356

##### • Wettbewerbsrecht

**114.** Zu den Grenzen eines nachvertraglichen Wettbewerbsverbotes in Franchiseverträgen (OGH 28. 3. 2017, 4 Ob 48/17p – Sen. Sc. Dr. Marcus W. A. Sonnberger) 358

**115.** Zur Klagslegitimation eines Wettbewerbschutzverbandes (OGH 21. 2. 2017, 4 Ob 171/16z) 361

##### • Öffentliches Wirtschaftsrecht

**116.** Juristische Personen als Auskunftspflichtige (VwGH 7. 3. 2017, Ra 2016/02/0145 ua) 363

**117.** Grundsätzliches zur Zulässigkeit der Revision (VwGH 31. 1. 2017, 2017/03/0001) 364

**118.** Bestimmtheitserfordernisse für Bescheide (VwGH 16. 2. 2017, Ro 2014/05/0018) 364

Impressum 364

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

38. Jahrgang  
Heft 27  
7. Juli 2017

*Herausgeber:*  
RA Dr. Bruno M. Kübler  
(Geschäftsführender Herausgeber)  
Prof. Dr. Reinhard Bork  
Prof. Dr. Wolfgang Lüke  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt

*Herausgeberbeirat:*  
Prof. Dr. Holger Altmeppen  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. A. Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter  
Prof. Dr. Moritz Brinkmann  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. C.-W. Canaris  
Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke  
Prof. Dr. Horst Eidenmüller  
Prof. Dr. Dr. h. c. Holger Fleischer  
Prof. Dr. Walter Gerhardt  
RA Dr. Burkard Göpfert  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. W. Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker  
Prof. Dr. Mathias Habersack

Prof. Dr. Dr. h. c. Wolfram Henckel  
Prof. Dr. Florian Jacoby  
RA/StB Dr. Günter Kahlert  
Vors. Richter am BGH Prof. Dr. G. Kayser  
RA Dr. Bernd Klasmeyer  
Prof. Dr. Lars Klöhn  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Marcus Lutter  
Prof. Dr. Christoph G. Paulus  
Vors. Richter am BGH a. D. Dr. h. c. V. Röhrich  
Prof. Dr. Carsten Schäfer  
Prof. Dr. Christoph Thole  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Peter Ulmer  
RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen

## Inhaltsverzeichnis

### ZIP-aktuell

EuGH: Keine Geltung einer Gerichtsstandsklausel für Vertreter der Vertragsparteien .....	A 51	Nr. 196
BGH: Formulärmäßige Bearbeitungsentgelte bei Unternehmerdarlehen unzulässig .....	A 51	Nr. 197
BGH zur Bestechung im geschäftlichen Verkehr .....	A 51	Nr. 198
BAG zur Zuständigkeit bei Regress gegen Mitarbeiter wegen Kartellgeldbußen .....	A 51	Nr. 199
BVerwG: Keine Einsicht in Destatis-Unterlagen zur Unternehmenskonzentration .....	A 51	Nr. 200
Finanzaufsichtergesetz in Kraft .....	A 52	Nr. 201
2. Finanzmarktnovellierungsgesetz in Kraft .....	A 52	Nr. 202
BMF-Schreiben zur Vorsteuerberichtigung infolge von Insolvenzanfechtung .....	A 52	Nr. 203
DCGK: Kommission beabsichtigt Revision des Kodex .....	A 52	Nr. 204
Personalia .....	A 52	Nr. 205

### Aufsätze

<i>Dirk Looschelders</i> <i>Boris Derkum, Düsseldorf</i>	Befugnis zur Geltendmachung des Versicherungsschutzes und Rechtsmissbrauchsverbot bei der D&O-Versicherung .....	1249
<i>Falk Mylich, Tübingen</i>	Die einheitliche Anwendung von § 135 Abs. 1 Nr. 2 InsO auf Gewinnausschüttung und Darlehensrückzahlung .....	1255
<i>Hendrik Heerma, Hamburg</i> <i>Robert Bergmann, Konstanz</i>	Sicherheitenbestellung an Dritte für Verbindlichkeiten des Gesellschafters als verbotene Auszahlung i. S. d. § 30 Abs. 1 GmbHG .....	1261

### Rechtsprechung

#### Bank- und Kreditsicherungsrecht

BGH 16. 5. 2017 – XI ZR 586/15

Zur Zulässigkeit einer negativen Feststellungsklage des Verbrauchers nach Widerruf des Darlehensvertrags .....	1264
--	------

## Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

BGH	9. 5. 2017 – II ZR 344/15	<b>Keine Prospekthaftung im weiteren Sinne der einer Publikumspersonen-gesellschaft nach ihrer Gründung als rein kapitalistische Anleger beige-tretenen Altgesellschafter</b> . . . . .	1267
BFH	6. 12. 2016 – IX R 49/15 +	Keine Anschaffung der zurückübertragenen Anteile, sondern rückwirkender Wegfall des entstandenen Veräußerungsgewinns des früheren Veräußerers bei Rückabwicklung eines nicht vollständig erfüllten Anteilskaufvertrags . . .	1270
OLG Frankfurt/M.	4. 11. 2016 – 20 W 269/16	Legitimationswirkung der Gesellschafterliste unabhängig von materieller Rechtslage . . . . .	1273

## Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	18. 5. 2017 – IX ZR 51/15	Gesamtschuldnerausgleich zwischen Eigentümern von mit einer Gesamt-reallast belasteten Grundstücken nach dem Wert der Grundstücke . . . . .	1278
BGH	23. 3. 2017 – III ZR 93/16	Keine grobe Fahrlässigkeit des Anlegers allein wegen Unterzeichnung des nur kurz zur Unterschrift vorgelegten Zeichnungsscheins ohne vorherige Lektüre . . . . .	1280

## Insolvenz- und Sanierungsrecht

BGH	1. 6. 2017 – IX ZR 48/15	Zur Annahme einer Rechtshandlung des Insolvenzschuldners bei einer vom Anfechtungsgegner durch Zwangsvollstreckung bewirkten Ver-mögensverlagerung . . . . .	1281
BGH	20. 4. 2017 – IX ZR 189/16	<b>Keine Schenkungsanfechtung der Zahlung einer KG an Komman-ditisten bei gewinnunabhängigem Zahlungsverprechen im Gesell-schaftsvertrag</b> . . . . .	1284
OLG Oldenburg	24. 5. 2017 – 1 U 25/16	Schenkungsanfechtung der Auszahlung von Vorabvergütungen an stillen Gesellschafter . . . . .	1286

## Arbeits- und Sozialrecht

EuGH	22. 6. 2017 – Rs C-126/16	<b>Zur Wahrung der Arbeitnehmerrechte bei Insolvenzeröffnung im Rah-men eines „Pre-pack“ („Federatie Nederlandse Vakvereniging u. a.“)</b> . . . .	1289
------	---------------------------	--	------

## Wettbewerbs- und Kartellrecht

BGH	14. 3. 2017 – VI ZR 721/15 +	Zur Einwilligung in den Empfang elektronischer Post zu Werbezwecken . . .	1292
EuGH	14. 6. 2017 – Rs C-610/15	Öffentliche Wiedergabe durch Betreiben einer Filesharing-Plattform im Internet („Stichting Brein“) (LS) . . . . .	1296
BGH	26. 4. 2017 – I ZB 41/16	Haftung des Inhabers einer IP-Adresse wegen Urheberrechtsverletzung für im Gestattungsverfahren zur Erlangung der Auskunft über IP-Adressen angefallene Anwaltskosten („Anwaltskosten im Gestattungsverfahren“) (LS) . . . . .	1296

**Beilagenhinweis:** Dieser Ausgabe liegen je eine Beilage der Verlag Dr. Otto Schmidt KG, Köln, des Verlags C. H. Beck, München, und zwei Beilagen der RWS Verlag Kommunikationsforum GmbH, Köln, bei. Wir bitten um freundliche Beachtung!

ZIP

38. Jahrgang  
Heft 25–26  
23. Juni 2017

*Herausgeber:*

RA Dr. Bruno M. Kübler  
(Geschäftsführender Herausgeber)  
Prof. Dr. Reinhard Bork  
Prof. Dr. Wolfgang Lücke  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Holger Altmeppen  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. A. Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter  
Prof. Dr. Moritz Brinkmann  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. C.-W. Canaris  
Prof. Dr. Ulrich Ehrlich  
Prof. Dr. Horst Eidenmüller  
Prof. Dr. Dr. h. c. Holger Fleischer  
Prof. Dr. Walter Gerhardt  
RA Dr. Burkard Göpfert  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. W. Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker  
Prof. Dr. Mathias Habersack

Prof. Dr. Dr. h. c. Wolfram Henkel  
Prof. Dr. Florian Jacoby  
RA/StB Dr. Günter Kahlert  
Vors. Richter am BGH Prof. Dr. G. Kayser  
RA Dr. Bernd Klasmeyer  
Prof. Dr. Lars Klöhn  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Marcus Lutter  
Prof. Dr. Christoph G. Paulus  
Vors. Richter am BGH a. D. Dr. h. c. V. Röhrich  
Prof. Dr. Carsten Schäfer  
Prof. Dr. Christoph Thole  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Peter Ulmer  
RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen

Inhaltsverzeichnis

ZIP-aktuell



EuGH: Urheberrechtsverletzung durch Online-Filesharing-Portal .....	A 49	Nr. 186
EuGH zu obligatorischer Mediation vor Klageerhebung .....	A 49	Nr. 187
BGH zu den Kosten bei unzulässigem Insolvenzantrag eines GbR-Gesellschafters .....	A 49	Nr. 188
BGH: Keine grenzüberschreitende Wärmedämmung für Neubauten .....	A 49	Nr. 189
BFH zum Ausscheiden aus Mitunternehmerschaft gegen Sachwertabfindung .....	A 49	Nr. 190
BFH: EuGH-Vorlage – Steuerbegünstigung als unzulässige Beihilfe .....	A 50	Nr. 191
BAG zur Verbindlichkeit einer unbilligen Weisung .....	A 50	Nr. 192
BTag: 2. Zahlungsdiensterichtlinie beschlossen .....	A 50	Nr. 193
Neue EuInsVO tritt in Kraft .....	A 50	Nr. 194
EU: Vernetzung der Handelsregister .....	A 50	Nr. 195

Aufsätze

<i>Holger Altmeppen, Passau</i>	Nochmals: Abberufung des Gesellschafter-Geschäftsführers in der GmbH aus wichtigem Grund .....	1185
<i>Christoph Teichmann, Würzburg</i>	Grenzüberschreitender Formwechsel kraft vorauseilender Eintragung im Aufnahmestaat? .....	1190
<i>Sebastian Mock, Hamburg</i>	Berichterstattung über Corporate Social Responsibility nach dem CSR-Richtlinie-Umsetzungsgesetz .....	1195

Internet

[www.zip-online.de](http://www.zip-online.de): Volltexte ab Heft 1/1980 mit komfortabler Suchfunktion und zitierfähigen Fundstellen – für ZIP-Abonnenten kostenfrei

## Rechtsprechung

---

### Bank- und Kreditsicherungsrecht

- BGH 9. 5. 2017 – XI ZR 314/15 **Zustandekommen verbundener Verträge als Ergebnis einer rechtlichen Bewertung nicht unstreitig zu stellen** ..... 1204
- OLG 24. 4. 2017 – 19 U 4269/16 München **Beginn der zehnjährigen Zinsbindungsfrist (gem. § 489 Abs. 1 Nr. 3 BGB a. F.) bei einer Forward-Prolongation mit Zeitpunkt der Vertragsverlängerung** ... 1205

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

- BFH 16. 3. 2017 – IV R 1/15 + **Korrespondierende Bilanzierung des Darlehens eines Gesellschafters bis zu dessen Ausscheiden aus der Gesellschaft** ..... 1207
- OLG 3. 4. 2017 – I-26 W 11/16 Düsseldorf (AktE) **Zur ausnahmsweisen Erstattung der außergerichtlichen Kosten im Spruchverfahren durch Antragsgegner** ..... 1210
- OLG 9. 3. 2017 – 18 U 19/16 Köln **Hauptversammlungsbeschluss über die Bestellung eines besonderen Vertreters zur Geltendmachung eindeutig individualisierbarer Ersatzansprüche („Strabag“)** ..... 1211

### Vertrags- und Haftungsrecht

- BGH 5. 4. 2017 – IV ZR 437/15 **Zur Zurechnung des Vermittlerhandelns beim Abschluss eines Kapitalanlagegeschäfts** ..... 1225
- LG 17. 3. 2017 – 10 O 181/15 Düsseldorf **Keine Haftung einer Ratingagentur für fehlerhaftes Unternehmensrating gegenüber Anleger** ..... 1228

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

- BGH 4. 5. 2017 – IX ZB 102/15 **Entlassung eines Insolvenzverwalters wegen Verschweigen von Umständen hinsichtlich seiner Unabhängigkeit** ..... 1230
- BGH 4. 5. 2017 – IX ZR 285/16 **Zur Kenntnis des Gläubigers vom Benachteiligungsvorsatz des Schuldners bei Austausch von Leistungen in bargeschäftsähnlicher Weise** ..... 1232
- BGH 20. 4. 2017 – IX ZR 252/16 + **Keine unentgeltliche Leistung des Schuldners bei Zahlung auf eine nicht bestehende Schuld in der irrtümlichen Annahme einer entgeltlichen Leistungspflicht** ..... 1233
- OLG 27. 3. 2017 – 16 VA 9/16 Celle **Zulässigkeit der Vorauswahl von Insolvenzverwaltern nach dem „Hannoveraner Modell“** ..... 1237

### Arbeits- und Sozialrecht

- BVerwG 8. 2. 2017 – BVerwG 8 C 2.16 + **Zur Bemessung des Insolvenzversicherungsbeitrags bei insolvenzfähig gewordenen Krankenkassen** ..... 1239

### Wettbewerbs- und Kartellrecht

- BGH 6. 10. 2016 – I ZR 154/15 **Zur sekundären Darlegungslast des Inhabers eines zum Filesharing genutzten Internetanschlusses hinsichtlich der Nutzung des Anschlusses durch Familienangehörige („Afterlife“)** ..... 1245

---

**Beilagenhinweis:** Dieser Ausgabe liegen Beilagen des Verlags C. H. Beck, München, der Verlag Dr. Otto Schmidt KG, Köln, und der RWS Verlag Kommunikationsforum GmbH, Köln, bei. Wir bitten um freundliche Beachtung!

ZIP

## Inhalt

### Aufsätze

Univ.-Prof. Dr. iur. Stefan Smid  
**Struktur und systematischer Gehalt des deutschen  
Insolvenzrechts in der Judikatur des IX. Zivilsenats des  
Bundesgerichtshofs (XV, Teil 2) — 251**

Markus Geißler  
**Rechtspflichten des Aufsichtsrates bei der Herabsetzung  
der Vorstandsbezüge nach § 87 Abs. 2 AktG — 277**

### Rechtsprechung

Zivilgerichtsbarkeit  
BGH, Urteil vom 26. 1. 2017 – IX ZR 315/14  
**Feststellung einer Forderung zur Tabelle — 290**

BGH, Urteil vom 2. 2. 2017 – IX ZR 245/14  
**Verrechnung wechselseitiger Forderungen im  
Kontokorrentverhältnis — 294**

BGH, Beschluss vom 2. 2. 2017 – IX AR(VZ) 1/16  
**Verfahren zur Aufnahme in eine Insolvenzverwalter-  
Vorauswahlliste — 297**

**Veranstaltungen — 299**

**Nachrichten — 300**



## Inhalt

### Aufsatz

Univ.-Prof. Dr. iur. Stefan Smid

**Struktur und systematischer Gehalt des deutschen Insolvenzrechts in der Judikatur des IX. Zivilsenats des Bundesgerichtshofs (XV, Teil 3) — 301**

### Dokumentation

BMF, Schreiben vom 27. 4. 2017 – IV C 6 – S. 2140/13/10003 (DOK 2017/0322100)

**Sanierungserlass; Beschluss des Großen Senats des BFH vom 28. 11. 2016 – GrS 1/15 — 326**

### Rechtsprechung

Zivilgerichtsbarkeit

BGH, Urteil vom 8. 12. 2016 – IX ZR 257/15

**Insolvenzunabhängig erklärter Verzicht auf Herausgabeansprüche des Auftraggebers — 327**

BGH, Beschluss vom 26. 1. 2017 – IX ZR 125/15  
**Anfechtbare Rückgewähr einer gleichgestellten Forderung i. S. v. § 135 Abs. 1 InsO — 333**

BGH, Beschluss vom 16. 2. 2017 – IX ZB 103/15  
Anmerkung Prof. Dr. iur. Dominik Skauradszun/  
Jakob Schmitt

**Bestätigung und Inhalt eines Insolvenzplans — 334**

BGH, Urteil vom 9. 3. 2017 – IX ZR 177/15

**Verzicht auf eine abgesonderte Befriedigung — 340**

BGH, Beschluss vom 16. 3. 2017 – IX ZB 45/15  
**Freigabe der Schuldnerwohnung — 343**

BGH, Beschluss vom 6. 4. 2017 – IX ZB 3/16  
Anmerkung Prof. Ulrich Keller

**Massezuflüsse nach Schlussverteilung — 344**

**Veranstaltungen — 349**

**Nachrichten — 350**



## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beihefter: Insolvenzreport 27/2017

### ZInsO-Aufsätze

<b>Abfindungs- und Bewertungsfragen bei gesellschaftsrechtlichen Maßnahmen im Insolvenzplan</b> .....	1401
<i>von Rechtsanwalt Dr. Christian Brünkmans, Bonn</i>	
<b>Die Anfechtung unentgeltlicher Leistungen nach der Insolvenzordnung</b> .....	1409
<i>von Richterin am Landgericht Linda Fiala, Karlsruhe</i>	
<b>Die Reichweite der Rücknahmefiktion i.S.d. § 305 Abs. 3 Satz 2 InsO</b> .....	1417
<i>von Richterin am Amtsgericht Verena Greiner, Straubing</i>	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts .....

1421

Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel:

*Klaus-Niels Knees, Zwangsversteigerung und Zwangsverwaltung*



### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### Entscheidungsreport

#### • Insolvenzrecht

<b>Zum Benachteiligungsvorsatz des Schuldners; Anfechtung in Vollstreckungsfällen</b> .....	1422
<i>BGH, Urt. v. 1. 6. 2017 – IX ZR 48/15</i>	
<b>Besonders schwerer Fall des Bankrotts bei Handeln aus Gewinnsucht</b> .....	1425
<i>BGH, Urt. v. 31. 5. 2017 – 2 StR 489/16</i>	
<b>Kostentragung bei mehreren antragsberechtigten Personen für die Insolvenzschuldnerin</b> .....	1426
<i>BGH, Beschl. v. 18. 5. 2017 – IX ZB 79/16</i>	
<b>Gesamtschuldnerausgleich nach dem Wert der Grundstücke</b> .....	1427
<i>BGH, Urt. v. 18. 5. 2017 – IX ZR 51/15</i>	
<b>Bewilligung von PKH im Rechtsmittelverfahren</b> .....	1428
<i>BGH, Beschl. v. 18. 5. 2017 – IX ZA 9/17</i>	
<b>Bankrott durch Verletzung einer Auskunft- oder Anzeigepflicht</b> .....	1429
<i>BGH, Beschl. v. 9. 5. 2017 – 1 StR 626/16</i>	
<b>Anforderungen an ein deklaratorisches Schuldanerkenntnis des Leistungsempfängers im Rahmen einer Insolvenzanfechtung</b> .....	1430
<i>OLG Düsseldorf, Urt. v. 27. 10. 2016 – I-12 U 74/15</i>	
<b>Bestimmung der Entgeltlichkeit einer Leistung beim Vertrag zugunsten Dritter</b> .....	1436
<i>OLG Düsseldorf, Urt. v. 27. 10. 2016 – I-12 U 2/16</i>	
<b>Verlust der Geschäftsführerstellung mit rechtskräftiger Verurteilung wegen einer Katalogtat</b> .....	1439
<i>LG Halle (Saale), Urt. v. 10. 5. 2017 – 2a Ns 2/17</i>	
<b>Auferlegen der Kosten bei übereinstimmender Erledigungserklärung des zulässigen Eröffnungsantrags des Finanzamts nach Zahlung der Steuerrückstände; Beziehen der Glaubhaftmachung der Forderungen des Finanzamts auf einen vollziehbaren Steuerbescheid; Festsetzung der Zahlung der Umsatzsteuer durch Schätzung</b> .....	1440
<i>AG Köln, Beschl. v. 2. 5. 2017 – 72 IN 344/16</i>	

<b>Erfordernis von aussagekräftigen Angaben zur beruflichen Tätigkeit des Schuldners im darstellenden Teil eines Insolvenzplanes; Zahlung eines Vergleichsbetrags bei selbstständiger Tätigkeit</b> .....	1442
<i>AG Köln, Beschl. v. 15. 2. 2017 – 72 IN 594/13</i>	
• <b><u>Verbraucherinsolvenz und Restschuldbefreiung</u></b>	
<b>Zulässiger Zweitantrag eines Schuldners auf Erteilung der Restschuldbefreiung bei Einstellung des Erstverfahrens mangels Masse</b> .....	1444
<i>BGH, Beschl. v. 4. 5. 2017 – IX ZB 92/16</i>	
• <b><u>Verfahrensrecht</u></b>	
<b>Nachweis der Personenidentität im Vollstreckungsverfahren</b> .....	1448
<i>BGH, Beschl. v. 17. 5. 2017 – VII ZB 64/16</i>	
<b>Anforderungen an die Bestimmtheit eines Pfändungsbeschlusses</b> .....	1449
<i>BGH, Urt. v. 27. 4. 2017 – IX ZR 192/15</i>	
<b>Voraussetzungen für ein kostenneutrales sofortiges Anerkenntnis im Rahmen einer Insolvenzanfechtung</b> .....	1452
<i>LG Düsseldorf, Urt. v. 26. 3. 2017 – 8 O 470/16</i>	

### Redaktioneller Hinweis zu LG Hamburg, ZInsO 2017, 1279:

Die an der o.a. Stelle wiedergegebene Entscheidung v. 15.11.2016 - 303 O 435/15 suggeriert in ihrer Überschrift zu Unrecht, dass Anfechtungsansprüche bis Juni 2014 bei den Landesfinanzbehörden anzubringen sind. Die ist falsch. Zur Vermeidung von Missverständnissen muss daher die Überschrift richtig lauten: „Landesfinanzbehörden als richtiger Anfechtungsgegner bei Zahlungen der Kfz-Steuer bis zum Juni 2009“.

## HERAUSGEBER

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • Michael Bretz • RA Dr. Christian Brünkmans • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH Prof. Dr. Markus Gehrlein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RiAG Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Klipper • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • PD Dr. Sebastian Mock • RA Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Dr. Christoph Poertzgen • RA Stephan Ries • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn • RiBGH a.D. Gerhard Vill • OStA Raimund Weyand

### Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

### Gründungsherausgeber:

RiBGH a.D. Hans-Peter Kirchhof • Vors. RiBGH a.D. Dr. Gerhart Kreft • Vors. RiLAG a.D. Ernst-Dieter Berscheid • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • Prof. Udo Hintzen • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Dr. Manfred Obermüller • RA Wolfgang Wutke • RA Dr. Karsten Förster • Michael Bretz • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Martin Notthoff • Dipl.-Kfm./StB Gerd Scholten • OStA Raimund Weyand

### Urheber- und Verlagsrechte:

Annahme nur von Originalaufsätzen, die ausschließlich dem Verlag zur Alleinverwertung in allen Medien angeboten werden. Mit der Annahme des Manuskripts durch den Verlag überträgt der Autor dem Verlag für die Dauer von vier Jahren das ausschließliche, danach das einfache Nutzungsrecht. Das Nutzungsrecht umfasst insbesondere auch die Befugnis zur Einspeicherung in Datenbanken sowie zur weiteren Vervielfältigung im Wege fotomechanischer oder elektronischer Verfahren, einschl. Disketten, CD-ROM, DVD und Online-Diensten.

Die Zeitschrift und alle in ihr enthaltenen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Mit Ausnahme der gesetzlich zugelassenen Fälle ist eine Verwertung ohne Einwilligung des Verlages unzulässig.

## IMPRESSUM

Wolters Kluwer Deutschland GmbH  
Carl Heymanns Verlag  
Luxemburger Str. 449, 50939 Köln  
<http://www.insolvenzrecht.jurion.de>

**Kundenservice:** (0 26 31) 801-22 22

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** Karsten Kühn

Telefon: (02 21) 9 43 73-77 97

Telefax: (0221) 9 43 73-1 77 97

E-Mail: [Karsten.Kuehn@wolterskluwer.com](mailto:Karsten.Kuehn@wolterskluwer.com)

**Anzeigendisposition:** Karin Odening

Telefon (02 21) 9 43 73-77 60

E-Mail: [anzeigen@wolterskluwer.com](mailto:anzeigen@wolterskluwer.com)

**Schriftleiter:** Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer

E-Mail: [hans.haarmeyer@t-online.de](mailto:hans.haarmeyer@t-online.de)

**Redaktion:** Anke Losch, Nikola Höltker, Kathrin Gehrlein

Luxemburger Str. 449, 50939 Köln

Telefon: (02 21) 9 43 73-70 69

E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)

**Bezugspreis zzgl. Versandkosten**

(monatlich im Voraus): € 56,60

Preis für das Einzelheft: € 26,00

**Kündigungsfrist:**

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

**Herstellung:** Appel & Klinger Druck und Medien GmbH, Schneckenlohe

ISSN 1615-8032

ZEITSCHRIFT FÜR  
UND GESELLSCHAFT

D3-Z188

HERAUSGEGEBEN von Alfred Bergmann, Holger Fleischer,  
Wulf Goette, Heribert Hirte, Peter Hommelhoff, Gerd Krieger,  
Hanno Merkt, Christoph Teichmann, Jochen Vetter, Marc-Philippe Weller,  
Hartmut Wicke

Z  
G  
R

INHALT

*Stephan Harbarth*

**Unternehmensorganisation und Vertrauensgrundsatz im Aktienrecht**

211

*Holger Fleischer und Lars Harzmeier*

**Die actio pro socio im Personengesellschaftsrecht**

239

*Philipp Maume und Martin Kellner*

**Directors' Dealings unter der EU-Marktmissbrauchsverordnung**

273

*Sascha Stiegler*

**Grenzüberschreitende Mobilität von Personengesellschaften**

312

*Andreas Tarde*

**Die verschleierte Konzernrichtlinie**

360

*Thomas Liebscher*

**Gesellschafterhaftung bei Umwandlung einer GmbH in eine GbR**

389



**Herausgeber**

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt  
in Verbindung mit  
Prof. Dr. Walter Bayer  
RA/StB Vors. RiBFH a.D.  
Prof. Dr. Dietmar Gosch  
WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu  
Ltd.RegDir. Ralf Neumann  
RA Prof. Dr. Jochem Reichert

**Gesellschafts-  
und Steuerrecht  
der GmbH  
und GmbH & Co.**

**Inhalt  
108. Jahrgang  
Heft 13/2017**

**Herausgeber-Beirat**

Prof. Dr. Georg Crezelius  
Prof. Dr. Detlef Kleindiek  
RiBFH Dr. Christian Levedag, LL.M. Tax  
Notar Dr. Thomas Wachter  
RA/StB Prof. Dr. Götz Tobias Wiese

## Aufsätze und Beiträge

**Prof. Dr. Walter Bayer**

Zum Stimmverbot des Betroffenen bei Beschlussfassungen „aus wichtigem Grund“

665

**Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Karsten Schmidt**

Stimmrechtsausschluss bei der Beschlussfassung über die Abberufung aus wichtigem Grund. Zum Urteil des BGH vom 4.4.2017 – II ZR 77/16

670

**Prof. Dr. Detlef Kleindiek**

Mehrheitsentscheidungen in der Personengesellschaft: Formelle und materielle Legitimation

674

**Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider**

Haftungsfreistellung und Entlastung des Geschäftsführers bei der GmbH & Co. KG

680

**Prof. Dr. Dres. h.c. Harm Peter Westermann**

Erfahrungen mit der Runderneuerung von Rechtsformen des Gesellschaftsrechts

683

**Dr. Hartmut Wicke, LL.M.**

Praxisfragen der Aufhebung von Unternehmensverträgen

686

**Prof. Dr. Götz Tobias Wiese / Hubertus Leo, LL.M.**

Die Ausgestaltung von Management-Beteiligungsmodellen. Überlegungen nach dem BFH-Urteil vom 4.10.2016 – IX R 43/15

690

**Prof. Dr. Dietmar Gosch**

Nur ein paar Worte zu den Verlustabzugsbeschränkungen des § 8c KStG nach dem BVerfG-Verdikt

695

## Rechtsprechung Gesellschaftsrecht

**Gesellschafterbeschluss:** Anfechtung der Abberufung oder Kündigung eines Gesellschafter-Geschäftsführers aus wichtigem Grund (BGH v. 4.4.2017 – II ZR 77/16)

701

**Haftung des Gesellschafters:** Ausfallhaftung für Entnahmen durch (Mit-)Gesellschafter-Geschäftsführer bei Unterbilanz (OLG Hamm v. 13.3.2017 – I-8 U 79/16)

703

**Haftung des Geschäftsführers:** Schadensersatzansprüche gegenüber einem früheren Allein-Gesellschafter-Geschäftsführer (LG München II v. 26.1.2017 – 3 O 3420/15)

705

**Freiberufler-PartG:** Eintragungsfähigkeit von Dokortiteln in das Partnerschaftsregister (BGH v. 4.4.2017 – II ZB 10/16)

707

## Rechtsprechung Steuerrecht

**Verlustabzug:** Zur Ungleichbehandlung von Kapitalgesellschaften beim Verlustabzug infolge eines schädlichen Beteiligungserwerbs nach § 8c S. 1 KStG (jetzt § 8c Abs. 1 S. 1 KStG) (BVerfG v. 29.3.2017 – 2 BvL 6/11)

710



Kommt gerade recht:  
Der Vollstrecker.



[otto-schmidt.de/sgz6](http://otto-schmidt.de/sgz6)

**Ihre Freischaltcodes** zum Zeitschriften-Modul (inkl. Selbststudium nach § 15 FAO) und zur App finden Sie in Heft 2/2017 auf der zweiten Umschlagseite

**Inhalt**
**IM BLICKPUNKT**
**Robin Melchior, Berlin**

Ausschluss vom Amt als Geschäftsführer wegen Sportwettbetruges (?) R 193

**Unternehmensrecht**

Materiell entscheidet – Prüfung der Abberufung eines Gesellschafter-Geschäftsführers R 197

Protokolle bei Gesellschafterversammlungen der GmbH R 197

**Steuer- & Bilanzrecht**

Abzug von AfA beim Erwerb einer Vertragsarztpraxis R 198

Bildung von Rückstellungen für Entsorgungspflichten nach dem ElektroG R 199

Bundesrat: Sprint zum Ende der Legislaturperiode – letzte Steuergesetze beschlossen R 199

BMF: Veröffentlichung E-Bilanz Taxonomie 6.1 R 199

**Arbeits- & Sozialrecht**

Kündigung einer Geschäftsführerin: Loyales Verhalten ist Grundlage des Vertrauens R 200

Arbeitnehmer-Wettbewerbsverbot: Nicht jede Tätigkeit für Konkurrenten ist erfasst R 201

**Europa-Praxis**

EU-Kommission: Ergebnis der Refit-Eignungsprüfung des EU-Verbraucherrechts R 201

EU-Ministerrat: Zustimmung zur Richtlinie gegen hybride Gestaltungen (ATAD 2) R 202

ECOFIN: Politische Übereinkunft zur Streitbeilegung bei Doppelbesteuerung R 204

**Wirtschafts-Praxis**

Studie zu Aufstiegschancen von weiblichen Mitarbeitern R 204

Die attraktivsten Arbeitgeber in Deutschland R 205

**Zeitschriftenpiegel** R 206

**Buchbesprechung**

Tschöpe (Hrsg.), Arbeitsrecht Handbuch (Volker Stück) R 207

**Impressum** R 208

 Durch die  
Bank weg gut.

[otto-schmidt.de/ib9](http://otto-schmidt.de/ib9)

 Ihr wichtigster  
Handelspartner

[otto-schmidt.de/osv2](http://otto-schmidt.de/osv2)

# INHALT

---

## EDITORIAL

- 129 Erfreuliches aus der Schiedsgerichtsbarkeit und ein wenig Wünsche der Schiedsgerichtsbarkeit

## AUFSÄTZE

- 132 Prozessuales zur gerichtlichen Abberufung von GmbH-Geschäftsführern  
Lukas Fantur
- 141 Best Efforts-Klauseln bei Anteils- oder Unternehmenskäufen – Vertragsgestaltung und Auslegung  
Hermann Schneeweiss

## JUDIKATUR

- 145 Haftung Dritter (hier: der kreditgewährenden Bank) für Verstöße gegen das Verbot der Einlagenrückgewähr  
OGH 29.03.2017, 6 Ob 48/17b
- 146 Keine Einlagenrückgewähr, wenn unentgeltliche Leistungen der GmbH an ihren Gesellschafter wertlos sind  
OGH 26.01.2017, 3 Ob 204/16w
- 147 Keine Sanierung eines gegen das Verbot der Einlagenrückgewähr verstoßenden Rechtsgeschäftes durch nachfolgende Rechtsformänderung der Gesellschaft  
OGH 13.12.2016, 3 Ob 167/16d
- 151 Schuldenregulierungsverfahren über Geschäftsführer ohne Einfluss auf Offenlegungspflicht bei GmbH  
OGH 27.02.2017, 6 Ob 20/17k
- 152 Handelndenhaftung bei der Vorstiftung  
OGH 26.01.2017, 3 Ob 247/16v

## FIRMENBUCH-PRAXIS

- 156 Prokuraerteilung bei einer GmbH & Co KG  
Wilhelm Birnbauer

## ANGRENZENDES STEUERRECHT

### AUFSÄTZE

- 158 Zur Reihenfolge der steuerlichen Verlustverwertung  
Sebastian Bergmann/Erik Pinetz

### JUDIKATUR

- 161 Kein Verlustübergang bei Hereinverschmelzung  
VwGH 29.03.2017, Ro 2015/15/0004 (vorgehend BFG 24.10.2014, RV/1100358/2012)  
(Anmerkung von Georg Kofler)
- 166 Ausschüttungsfiktion bei negativen Einbringungsbuchwerten: Zweifelsfragen zur Berechnung der Bemessungsgrundlage der KEST-Schuld und zur Fälligkeit, die leider unbeantwortet bleiben mussten  
VwGH 25. 01. 2017 Ra 2016/13/0056 (vorgehend BFG 30. 9. 2016, RV/7105857/2015)  
(Anmerkung von Gebhard Fuherr)
- 169 Unternehmereigenschaft eines Gesellschafter-Geschäftsführers einer Kapitalgesellschaft  
VwGH 26. 01. 2017, Ro 2016/15/0003 (vorgehend BFG 25.6.2015, RV/1100235/2012)  
(Anmerkung von Sebastian Tratlhner)

## SERVICETEIL

- 175 Rezensionen
- 177 Bücherliste
- 178 Autorensseiten
- 180 Impressum

# INHALT

---

## STEUER & SERVICE

- 82 Verkehrsabsatzbetrag und Rückerstattung von Sozialversicherungs- und anderen Beiträgen  
(Peter Püzl)
- 83 Wegzugsbesteuerung – Nichtfestsetzungskonzept im Zusammenhang mit der Schweiz (EAS 3378)  
BMF-010221/0683-VI/8/2016 (EAS 3378) vom 3.4.2017 (Hubert W. Fuchs)

## BUNDESFINANZGERICHT

- 84 BFG-KOMPAKT – Gesamtübersicht veröffentlichter BFG-Erkenntnisse  
(Klaus Hilber)
- 86 Übergangs- sowie Veräußerungsgewinn – Höhe der auf Grund und Boden entfallenden stillen Reserven  
BFG 13.12.2016, RV/1100377/2013 (Klaus Hilber)
- 92 Zeitpunkt der elektronischen Zustellung  
BFG 24.1.2017, RV/5102000/2016 (Hubert W. Fuchs)
- 94 Der gemeine Wert eines Baurechtes entspricht dem gemeinen Wert des (un-)bebauten Grundstückes  
BFG 16.11.2016, RV/3100376/2016 (Hubert W. Fuchs)
- 97 Steuerpflicht aus der Tätigkeit als Bauverwalter  
BFG 11.7.2016, RV/7102720/2013 (Klaus Hilber)
- 100 Beschwerde gegen einen Verwarnungsbescheid  
BFG 3.5.2017, RV/7300065/2016 (Hubert W. Fuchs)
- 102 Liegenschaft mit Gegenleistung (Schuldübernahme) – Verhältnisrechnung  
BFG 1.12.2016, RV/7102286/2010 (Klaus Hilber)
- 104 Unternehmereigenschaft von KöR (Kirche)  
BFG 20.1.2017, RV/2100489/2016 (Hubert W. Fuchs)
- 105 Ist der Ausschluss von Erledigungsentwürfen von der Akteneinsicht unbedingt?  
BFG 15.3.2017, RV/1100662/2016 (Hubert W. Fuchs)
- 107 Gratiskonto: Vorteil aus dem Dienstverhältnis?  
BFG 13.2.2017, RV/2100279/2013 (Hubert W. Fuchs)
- 108 BFG-ERKENNTNISSE „kurz & bündig“  
(Klaus Hilber)

## VERWALTUNGSGERICHTSHOF

- 112 ANHÄNGIGE AMTSREVISIONEN  
(Hubert W. Fuchs)
- 114 Buchbesprechungen
- 119 Herausgeber
- 120 Autoren, Impressum



# IN DIESEM HEFT

Im Gedenken an <i>Oliver Herzog (Nolz)</i>	861
Das Wirtschaftliche Eigentümer Registergesetz ( <i>A. Peschetz / K. Peschetz</i> )	862
Erhöhung der Forschungsprämie, neue Mitarbeiterbeteiligung	869
Aktuelle Entwicklungen im internationalen Steuerrecht	870
Car-Sharing versus Pendlerförderung? ( <i>Schuster</i> )	871
Mittelstandsfinanzierungsgesellschaftengesetz 2017 passiert Finanzausschuss	872
Der Verlustvortrag im Spannungsfeld zwischen materiellem Recht und Verfahrensrecht ( <i>Grafl / Lochmann</i> )	873
Beschäftigungsbonus startet mit 1. Juli 2017	876
Wartungserlass zu den Energieabgabenrichtlinien	876
Erste Wartung der Richtlinien zum KFG und zur motorbezogenen Versicherungssteuer	876
Entgeltliche Ablöse von Fruchtgenussrechten im außerbetrieblichen Bereich ( <i>Leyrer</i> )	877
Letztmalige Geltendmachung des Inflationsabschlags ( <i>Prodinger</i> )	884
Keine Anrechnung von Lohnsteuer bei nicht einbehaltener Lohnsteuer	886
Entschädigung für Überspannung eines Grundstücks mit einer Stromleitung	887
Die Befreiung für Kleinunternehmer nach § 6 Abs 1 Z 27 UStG ( <i>Beiser mit Anmerkung M. Mayr / Pfeiffer</i> )	888
Glossar (Betriebs-)Wirtschaft: Budget ( <i>Baumüller</i> )	896
Aus der jüngsten Rechtsprechung (aktuelle Steuerjudikatur)	900

■ Verfahren: Aussetzungszinsen  
■ KEST: Abfuhr/Haftung

■ Dienstverhältnis: Weisungsgebundenheit

Impressum:  
Siehe letzte Umschlagseite

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.  
Anmeldung unter <http://www.lindeverlag.at/newsletter/anmeldung/neu/>

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

**Redaktion:** Prof. Gerhard Gaedke/Dr. Gerhard Kohler  
Dr. Christa Lattner/Mag. Stefan Menhofer  
Dr. Michael Tumpel

**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 51

**E-Mail Redaktion:** [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)

**Tel. Verlag:** +43 124 630 Serie, **Fax:** DW 23

**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

# Archiv für die civilistische Praxis

Herausgegeben von  
Reinhard Bork, Jochen Taupitz und Gerhard Wagner

---

## Abhandlungen

- Jürgen Stamm*: Die Auflösung der Drittschadensliquidation im Wege  
der Gesamtschuld. Ein Beitrag zur Konkretisierung der zivilrechtlichen  
Gefahrenbegriffe im Geflecht des Leistungsstörungenrechts ..... 165
- Saskia Lettmaier*: Die Drittwirkung des Miterbenvorkaufsrechts ..... 205
- Chris Thomale/Anton S. Zimmermann*: Der Vorrang der Leistungsbeziehung –  
eine rechtsrealistische und rechtsdogmatische Kritik ..... 246

## Literatur

- Holger Fleischer* (Hrsg.): Mysterium „Gesetzesmaterialien“  
Referent: *Jörg Neuner* ..... 294
- Pedro Scherer de Mello Aleixo*: Verantwortbares Richterrecht  
Referent: *Oliver Lepsius* ..... 298
- Olaf Meyer*: Korruption im Vertrag  
Referent: *Christian Armbrüster* ..... 301

I.  
II.  
III.  
IV.

V.



## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

**The Inappropriate Use of the PICC to Interpret Hardship Claims under the CISG**  
*Franco Ferrari / Clayton P. Gillette / Marco Torsello / Steven D. Walt* \_\_\_\_\_ 97

**A Guide to Commercial Contracts under Chinese Law**  
*Lidong Pan, Guangzhou / Shenzhen* \_\_\_\_\_ 102

### Entscheidungen

#### UN-Kaufrecht (CISG)

##### § 253 Abs. 2 Nr. 2 ZPO

Nimmt der Kläger den Beklagten gemäß § 433 Abs. 2 BGB auf Kaufpreiszahlung in Anspruch, ist der Gegenstand des erhobenen Anspruchs im Sinne des § 253 Abs. 2 Nr. 2 ZPO hinreichend bestimmt, wenn der Kläger in der Klageschrift vorträgt, dass er dem Beklagten Waren geliefert habe und er darüber hinaus die diesbezüglich ausgestellten Rechnungen mit Betrag, Datum und (Rechnungs-)Nummer bezeichnet.  
Deutschland: BGH, Versäumnisurt. v. 16.11.2016 – VIII ZR 297/15 \_\_\_\_\_ 107

##### §§ 437 Nr. 2, 434 Abs. 1, 323, 346 Abs. 1, 348 BGB

1. Der durch das Schuldrechtsmodernisierungsgesetz an die Stelle des § 459 BGB a.F. getretene § 434 BGB geht von einem wesentlich weiteren Sachmangelbegriff aus, so dass auf diese Vorschrift die enge Beschaffenheitsdefinition des § 459 Abs. 1 BGB aF nicht mehr angewendet werden kann.  
2. Als Beschaffenheit einer Kaufsache im Sinne von § 434 Abs. 1 BGB sind sowohl alle Faktoren anzusehen, die der Sache selbst anhaften, als auch alle Beziehungen der Sache zur Umwelt, die nach der Verkehrsauffassung Einfluss auf die Wertschätzung der Sache ha-

ben ([...] Fortführung des Senatsbeschlusses vom 26.8.2014 – VIII ZR 335/13, juris Rn. 17).

3. Das Bestehen einer Herstellergarantie für ein Kraftfahrzeug stellt in der Regel ein Beschaffenheitsmerkmal der Kaufsache nach § 434 Abs. 1 BGB dar, so dass dessen Fehlen – bei Vorliegen der weiteren Voraussetzungen dieser Vorschrift – einen Sachmangel begründet (Abgrenzung zum Senatsurt. v. 24.4.1996 – VIII ZR 114/95, BGHZ 132, 320, 324 ff.).

Deutschland: BGH, Urt. v. 15.6.2016 – VIII ZR 134/15 \_\_\_\_\_ 109

##### Art. 7, 9 CISG; Art. 6.2.1, 6.2.2 Unidroit Principles

Zur Möglichkeit, eine Anpassung eines dem CISG unterliegenden Vertrages bei Veränderung der wirtschaftlichen Rahmenbedingungen zu verlangen.

Cour de Cassation, Commercial Law Chamber, 17.2.2015, No. 13-20.230, No. 193 F-D \_\_\_\_\_ 111

### Vertriebsrecht

##### § 86a Abs. 1, Abs. 3 HGB

1. Die von einem Unternehmer dem Handelsvertreter (Tankstellenhalter) per Datenfernübertragung übermittelten Preisdaten betreffend Agenturwaren stellen erforderliche Unterlagen (Preisliste) im Sinne des § 86a Abs. 1 HGB dar.

2. Bedient sich der Unternehmer zur Übermittlung solcher Preisdaten eines bestimmten, hierfür eingerichteten Systems, das er dem Tankstellenhalter für den Empfang und die Verarbeitung dieser Daten zur Verfügung stellt, so muss er insoweit dieses (Kassen-) System dem Tankstellenhalter kostenfrei überlassen.

3. Haben die Parteien vertraglich für das Kassensystem eine nicht näher aufgeschlüsselte Vergütung vereinbart, ist der Umfang der Kostenfreiheit durch eine ergänzende Vertragsauslegung zu ermitteln.

Deutschland: BGH, Urt. v. 17.11.2016 – VII ZR 6/16 \_\_\_\_\_ 114

**Anmerkung zu BGH, Urt. v. 17.11.2016 – VII ZR 6/16**  
RA Dr. *Karl-Heinz Thume*, Nürnberg \_\_\_\_\_ 118

**§ 87c Abs. 2 HGB; §§ 195, 199 BGB; § 167 ZPO**

1. Die beanstandungslose Entgegennahme der Provisionsabrechnungen durch den Handelsvertreter, macht sein Verlangen nach einem Buchauszug nicht rechtsmissbräuchlich. Die Erteilung von Provisionsabrechnungen führt nicht dazu, dass der Anspruch auf Erteilung eines Buchauszuges erlischt.

2. Da in § 87c Abs. 2 HGB eine bestimmte Form nicht vorgeschrieben ist, steht es in der Entscheidungsbefugnis des Unternehmers, ob er den Auszug in elektronischer Form oder auf Papier erteilt.

Deutschland: OLG München, Endurt. v. 1.3.2017 – 7 U 3437/16 \_\_\_\_\_ 119

**Art. 3 Abs. 1, Art. 12 Rom I-VO; Art. 4 Abs. 1, Art. 25, 26 Abs. 1 EuGVVO; § 273 BGB**

1. Die Vereinbarung, Gerichtsstand und Erfüllungsort für alle Verbindlichkeiten aus dem Vertrag sei ausschließlich der – im Ausland befindliche – Sitz des Unternehmens, ist als prozessuales Aufrechnungsverbot auszulegen. Damit ist auch die prozessuale Geltendmachung einer vorprozessualen Aufrechnung mit einer Forderung, die im Ausland einzuklagen wäre, ausgeschlossen.

2. [...]

Deutschland: OLG München, Urt. v. 13.10.2016 – 23 U 1848/16 \_\_\_\_\_ 120

## Andere Rechtsfragen

**Art. 17–19 RL 86/653 / EWG; § 24 HVertrG**

1. Offensichtliche Verstöße gegen unionsrechtliche Bestimmungen grundlegenden Charakters begründen eine Verletzung des materiellen ordre public, so dass eine Schiedsvereinbarung, die darauf abzielt, die Anwendung zwingender prozessualer oder materieller Normen (hier: Art. 17–19 der RL 86/653 / EWG) auszuschließen, unwirksam ist.

2. Handelsvertreterin steht durch § 24 HVertrG ein nicht abdingbarer Ausgleichsanspruch zu. Einer Schiedsklausel in Verbindung mit einer Rechtswahl ist die Anerkennung zu versagen, wenn diese dazu führen, dass ein solcher unabdingbarer Ausgleichsanspruch ausgeschlossen wird.

Österreich: OGH, Beschl. v. 1.3.2017 – 5Ob72/16y \_\_\_\_\_ 123

**Anmerkung zu OGH, Beschl. v. 1.3.2017 – 5Ob72/16y**  
RA Dr. *Tobias Eckardt*, Leer \_\_\_\_\_ 126

## Dokumentation

**CISG Advisory Council Opinion No. 17** \_\_\_\_\_ 127

# Impressum

**Geschäftsführender Herausgeber**  
Rechtsanwalt Prof. Dr. Rolf Herber  
in Soz. Ahlers & Vogel  
Schaarsteinwegsbrücke 2, 20459 Hamburg  
Telefon +49 (0)40 / 37 85 88 11, Telefax +49 (0)40 / 37 85 88 99  
herber@internationales-handelsrecht.net  
Verantwortlich für den Textteil.

**Schriftleiter**  
Rechtsanwalt Dr. Tobias Eckardt  
Ahlers & Vogel  
Königstr. 32, 26789 Leer  
Telefon +49 (0)491 / 45 45 229-0, Telefax +49 (0)491 / 45 45 229-99  
tobias.eckardt@internationales-handelsrecht.net

**Verlag**  
Verlag Dr. Otto Schmidt KG, Postfach 51 10 26, 50946 Köln;  
Gustav-Heinemann-Ufer 58, 50968 Köln.  
Erfüllungsort und Gerichtsstand ist Köln.

**Anzeigenverkauf**  
sales friendly Verlagssdienstleistungen, Pfaffenweg 15, 53227 Bonn  
Tel. +49 (0)228/978 98-0, Fax +49 (0)228/978 98-20  
E-Mail: media@sales-friendly.de  
Gültige Anzeigenpreisliste Nr. 1 von 1/17

**Herstellung, Satz, Druck**  
Herstellung: Karina Hack, München.  
Satz: fidus Publikations-Service, Nördlingen.  
Druck: Friedrich Pustet GmbH, Regensburg.

**Manuskripte**  
Manuskriptensendungen werden an die Redaktion erbeten (s.o.).  
Keine Haftung für unverlangt eingesandte Manuskripte. Mit der Annahme zur Alleinveröffentlichung erwirbt der Verlag alle Rechte, einschließlich der Befugnis zur Einspeisung in eine Datenbank.

**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 Redaktion 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 – durch Fotokopie, Mikrofilm oder andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere von Datenverarbeitungsanlagen verwendbare Sprache übertragen werden.

**Erscheinungsweise/Bezugsbedingungen**  
6 Hefte pro Jahr (Februar, April, Juni, August, Oktober, Dezember).  
Jahresabonnement € 149. Einzelheft € 29. Alle Preise verstehen sich inkl. der gesetzlichen MwSt. sowie zzgl. Versandkosten. Die Rechnungsstellung erfolgt jährlich zu Beginn des Bezugszeitraumes für das aktuelle Kalenderjahr (ggf. anteilig). Das Jahresabonnement verlängert sich jeweils um 1 Jahr, wenn es nicht 6 Wochen vor Jahresende gekündigt wird.

**Bestellungen**  
Über jede Buchhandlung und beim Verlag:  
Tel. +49 (0)221/937 38-997, Fax +49 (0)221/937 38-943

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

Zitierweise IHR

ISSN **1617-5395** (Print) **2193-9527** (eJournal)



<b>Newsline</b>		
<i>Franz Rudorfer</i>	_____	441
<b>Neues in Kürze</b>		
<i>Florian Studer</i>	_____	453
<b>Börseblick – Österreichischer Aktienmarkt: Osteuropa-Aktivitäten für Unternehmen wieder von Vorteil</b>		
<i>Ingrid Szeiler</i>	_____	455

**ABHANDLUNGEN**

<b>AT1-Instrumente und Instrumente über Kapitalanteile ohne Stimmrecht</b>		
<i>Philipp von Schrader</i>	_____	456
<b>Bekämpfung der Inanspruchnahme von Bankgarantien im Lichte aktueller Judikatur</b>		
<i>Raimund Bollenberger</i>	_____	468
<b>Keine Aufklärungspflicht hinsichtlich der Innenprovision bei geschlossenen Fonds im Anwendungsbereich des WAG 1996</b>		
<i>Georg Graf</i>	_____	480

**BERICHTE UND ANALYSEN**

<b>Das Grundpfandrecht in Italien, Österreich und Deutschland – Ein Überblick</b>		
<i>Thomas Seeber</i>	_____	488
<b>Was ist eigentlich ... Customer Empowerment?</b>		
<i>Ewald Judt / Claudia Klausegger</i>	_____	492

**TAGUNGSBERICHT**

<b>Schweizerische Bankrechtstagung 2017</b>		
<i>Martin Oppitz</i>	_____	493

**RECHTSPRECHUNG DES OGH**

2354. Zur Auskunftspflicht der Bank im Abhandlungsverfahren. OGH 29. 9. 2016, 2 Ob 183/15y (mit Anm von <i>O. Riss</i> )	_____	495
2355. Zur Beratungspflicht der „kundenferneren“ Depotbank bei einem Wertpapiersparplan. OGH 27. 9. 2016, 1 Ob 21/16v (mit Anm von <i>M. Oppitz</i> )	_____	501
2356. Zur Anfechtung durch Widerspruch in der Verteilungstagsatzung. OGH 29. 3. 2017, 3 Ob 14/17f	_____	507
2357. Individualverfahren: kein Anspruch des Kreditnehmers auf Zahlung von „Negativzinsen“. OGH 26. 4. 2017, 1 Ob 4/17w	_____	510

2358. „Klauselurteil“ zu Kreditbedingungen. OGH 22. 12. 2016, 6 Ob 242/15d	511
2359. Zu den Schutz- und Sorgfaltspflichten der „reinen“ Depotbank. OGH 22. 2. 2017, 3 Ob 15/17b	513
2360. Anlegerschaden: Non-liquet zur Alternativveranlagung. OGH 29. 3. 2017, 6 Ob 32/17z	514
2361. Zur Berücksichtigung nicht einverleibter, vertraglicher Zinsen in der Liegenschaftsexekution. OGH 13. 12. 2016, 3 Ob 193/16b	515
2362. Missbrauch der Vertretungsmacht bei Kontobehebung. OGH 28. 3. 2017, 8 Ob 18/17f	515
2363. Verbot der Einlagenrückgewähr. OGH 27. 2. 2017, 6 Ob 239/16i	516
2364. Zur Löschung ursprünglich rechtmäßig verarbeiteter Daten wegen Zeitverlaufs. OGH 30. 1. 2017, 6 Ob 178/16v	518

In diesem Heft inserieren: Erste Bank, U 3; Linde Verlag, 478; OeKB, U 2; RBI, 479.

Die Inhalte des Österreichischen BankArchivs sind in folgenden Fachdatenbanken verfügbar:  
LexisNexis® Online – [www.lexisnexis.at](http://www.lexisnexis.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2002);  
Lindeonline – [www.lindeonline.at](http://www.lindeonline.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2009)  
RDB Rechtsdatenbank – [www.rdb.at](http://www.rdb.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003);  
RIDA Rechts-Index-Datenbank – [www.rida.at](http://www.rida.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003).

## IMPRESSUM

Das Bank-Archiv ist eine unabhängige Fachzeitschrift für das gesamte Geld-, Bank- und Börsenwesen mit dem Ziel der Veröffentlichung einschlägiger Informationen für Wissenschaft und Praxis. Es wurde 1953 von o. Univ.-Prof. Dr. h.c. Dr. *Hans Krasensky* als Österreichisches Bank-Archiv begründet und wird seit 1988 als Bank-Archiv geführt (Zitierweise ÖBA). Für den Inhalt der einzelnen Beiträge tragen ausschließlich die Autoren die wissenschaftliche Verantwortung. Das Bank-Archiv veröffentlicht ausschließlich Originalmanuskripte. Manuskripte sind an die Redaktion, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, zu senden. Die Autoren verpflichten sich mit der Einreichung der Manuskripte, diese bis zur Entscheidung über die Annahme nicht anderweitig zur Veröffentlichung anzubieten. Für unaufgefordert eingereichte Manuskripte wird keine Gewähr übernommen. Für die Manuskriptrichtlinien siehe <http://www.bwg.at> > Publikationen > ÖBA > Autoren-Richtlinien – Als Abhandlungen gekennzeichnete Beiträge unterliegen ausnahmslos dem international üblichen Double-Blind-Review-Verfahren.

**Eigentümer und Herausgeber:** Österreichische Bankwissenschaftliche Gesellschaft, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +431 / 533 50 50, Fax: +431 / 533 50 50 33, e-mail: [office@bwg.at](mailto:office@bwg.at) – Schriftleitung: Dr. *Markus Bunk* – Herausgeber: RA Univ.-Prof. Dr. *Raimund Bollenberger*; Univ.-Prof. Dr. *Peter Bydlinki*; Univ.-Prof. Dr. *Markus Dellinger*; Univ.-Prof. Dr. *Susanne Kalss*; Prof. (FH) Mag. *Otto Lucius*; ao. Univ.-Prof. Dr. *Roland Mestel*; RA Priv.-Doz. MMag. Dr. *Martin Oppitz*; Univ.-Prof. Dr. *Stephan Paul*; Univ.-Prof. Dr. *Stefan Pichler*; RA Univ.-Prof. Dr. *Christian Rabl*; Univ.-Prof. Dr. *Alexander Schopper*; Univ.-Prof. Dr. *Martin Spitzer*; Univ.-Prof. Dr. *Peter Steiner*; Univ.-Prof. Dr. *Karl Stöger* – Herausgeberbeirat: Univ.-Prof. Dr. *Matthias Bank*, CFA; Hofrätin des OGH Hon.-Prof. Dr. *Wilma Dehn*; Dir. Prof. Dr. *Andreas Dombret*; Präsidentin des OGH i.R. Hon.-Prof. Dr. *Irmgard Griss*; Dir. Univ.-Prof. Dr. *Andreas Grünbichler*; Univ.-Prof. Dr. *Michael Hanke*; Vizegouverneur Mag. *Andreas Itmer*; RA Dr. *Markus Kellner*; Hon.-Prof. Dir. Dr. *Bernhard Koch*; o. Univ.-Prof. i.R. Dr. Dr. h.c. *Helmut Koziol*; Univ.-Prof. Dr. *Brigitte Lurger*.

**Verleger:** LINDE VERLAG Ges.m.b.H., Scheydgasse 24, A-1210 Wien, Tel.: +431 24 630 Serie / BankVerlagWien, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien. Tel.: +431 533 50 50 – **Herstellung:** Satz: Dipl.-HTL-Ing. *Franz König*, BEEd, Niederreiterberggasse 13/2/1, A 1230 Wien, Tel.: 01/887 22 71; Druck: novographic Druck GmbH., Walter-Jurmann-Gasse 9, A 1230 Wien, Tel.: 01/888 26 73.

**Bestellinformation:** ISSN 1015-1516. Erscheinungsweise: monatlich. Bestellungen nehmen jede Buchhandlung oder der Linde Verlag entgegen. Jahresabonnement 2017: € 240 inkl. 10% Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. *Hladik*, Tel.: +431 24 630-19, E-Mail: [gabriele.hladik@lindeverlag.at](mailto:gabriele.hladik@lindeverlag.at), entgegengenommen.

**Urheberrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte, insbesondere das der Übersetzung in fremde Sprachen, vorbehalten. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Photokopie, Mikrofilm oder andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere von Datenverarbeitungsanlagen verwendbare Sprache übertragen werden. Auch die Rechte der Wiedergabe insbesondere durch Vortrag, Funk- und Fernsehsendungen, im Magnettonverfahren oder auf elektronischem, digitalem oder ähnlichem Wege bleiben vorbehalten.

Für den Fall der Annahme und Veröffentlichung des eingereichten Manuskriptes geht das zeitlich und räumlich unbeschränkte, ausschließliche Werknutzungsrecht für alle Sprachen vom Autor/von den Autoren an den Verlag über. Dies gilt insbesondere für das Recht auf Vervielfältigung in allen technischen Verfahren, der Verbreitung, öffentlichen Wiedergabe und Verwertung in jedweder, auch elektronischer Form. Letztere schließt insbesondere das Recht der Speicherung in Datenbanken, der Vervielfältigung auf Speichermedien aller Art, der Ausgabe aus Datenbanken in allen Formen einschließlich der Sendung sowie der Verbreitung von Vervielfältigungsstücken an die Benutzer von Datenbanken ein. Die Einreichung des Manuskriptes gilt als diesbezügliche Erklärung des Einverständnisses zur Einräumung sämtlicher Rechte durch den Autor/die Autoren. Bei Beiträgen von Arbeitsgruppen wird vorausgesetzt, dass die Publikation von allen beteiligten Autoren genehmigt wurde und dass alle mit der Einräumung sämtlicher Rechte an den Verlag einverstanden sind.

Mit dem für Artikel und druckfertige Entscheidungen an den/die Verfasser zu vom Eigentümer und Herausgeber festgesetzten Sätzen geleisteten Honorar ist die Übertragung sämtlicher Rechte abgegolten. Zugleich erlischt damit die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechts nicht mit Ablauf des dem Jahr des Erscheinens des Beitrags folgenden Kalenderjahres. Dieser Zeitraum gilt keinesfalls für die Verwertung durch Datenbanken.

Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Zeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, des Herausgebers oder der Autoren ausgeschlossen ist. Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne besondere Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Waren- und Markenschutz-Gesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürften.

Das ÖBA richtet sich an Leser beiderlei Geschlechts. Der einfacheren Lesbarkeit halber wird die männliche Form verwendet.

**Aufsätze**

<i>Gerald Spindler, Göttingen</i>	Crowdfunding und Crowdfunding – Sach- und kollisionsrechtliche Einordnung sowie Überlagerung durch die E-Commerce-Richtlinie .....	129
<i>Tim Florstedt, Wiesbaden</i>	Lehren aus dem Zusammenbruch des Marktes für sog. Mittelstands- anleihen .....	145
<i>Philipp von Randow, Frankfurt/M.</i>	Mittelstandsanleihen und Marktversagen .....	158
<i>Matthias Casper, Charlottesville (USA)</i>	Der Bankier in Art. 54 SchG – ein überholtes Relikt aus einer anderen Zeit? .....	170
<i>Timo Fest, München</i>	Bedingungen in Pflichtangeboten .....	178

**Rechtsprechung**

Entscheidungen in Leitsätzen .....	190
------------------------------------	-----



# Die Aktiengesellschaft

Börsenpflichtblatt  
der Frankfurter  
Wertpapierbörse



Zeitschrift für das  
gesamte Aktienwesen,  
für deutsches,  
europäisches und  
internationales  
Unternehmens- und  
Kapitalmarktrecht



Inhalt · 62. Jahrgang · Heft 13–14/2017

## Aufsätze

RA Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M. /  
RA Dr. Hilmar Hütten, LL.M.

### Das elektronische Transparenzregister – Mitteilungs- und Angabepflichten

Am 18.5.2017 hat der Bundestag das Gesetz zur Umsetzung der Vierten EU-Geldwäscherichtlinie verabschiedet. Die enthaltene Novelle des Geldwäschegesetzes, die am 26.6.2017 in Kraft getreten ist, sieht die Einführung eines Transparenzregisters vor. Es wird Angaben über alle natürlichen Personen enthalten, die als „wirtschaftlich Berechtigte“ hinter Kapital- und Personengesellschaften, Stiftungen, Trusts oder trustähnlichen Gebilden stehen und diese kontrollieren. Zu diesem Zweck werden bußgeldbewehrte Angabe- und Mitteilungspflichten geschaffen, die in der einen oder anderen Form für nahezu alle privatrechtlichen Unternehmen und Organisationen und ihre wirtschaftlich Berechtigten im In- und Ausland gelten und im Mittelpunkt des Beitrags stehen. 449

RA Dr. Frank Eggers / RA Dr. Tobias de Raet

### Das Recht börsennotierter Gesellschaften zur Identifikation ihrer Aktionäre gemäß der EU- Aktionärsrechterichtlinie – Neue Rechte für Gesellschaften, neue Pflichten für Kreditinstitute

Weitgehend unbeachtet von der (Fach-)Öffentlichkeit hat die reformierte EU-Aktionärsrechterichtlinie ein Recht börsennotierter Gesellschaften zur Identifikation ihrer Aktionäre geschaffen. Der im deutschen Recht bislang nur für die Namensaktie geltende Grundsatz „know your shareholder“ wird damit auf die Inhaberaktie ausgedehnt und könnte gar zu deren Abschaffung führen. Der europäische Gesetzgeber nimmt zur Umsetzung des Auskunftsrechts der Gesellschaften die Intermediäre – d.h. die depotführenden Kreditinstitute – in die Pflicht. Der Beitrag erläutert die Vorgaben der neuen Richtlinie und ihre Auswirkungen auf das deutsche Aktienrecht und diskutiert das Verhältnis zu den §§ 21 ff. WpHG. 464

Prof. Dr. Volker Emmerich

### Fusionskontrolle 2015/2016

Dieser Beitrag berichtet über die Entwicklung der deutschen und der europäischen Praxis zur Fusionskontrolle in der Zeit von Anfang des Jahres 2015 bis Anfang des Jahres 2017. Ganz im Mittelpunkt des Interesses steht dabei der spektakuläre Fall Edeka/KT. 473

## Steuer-Journal

RA FAStR Prof. Dr. Burkhard Binnewies /  
RA Dr. Alexander Zapf

### Die neuen Anforderungen an Verrechnungs- preisdokumentationen international tätiger Konzerne

477

## Rechtsprechung

### Veräußerungsgewinn aus einer Kapitalbe- teiligung an einem Unternehmen als Einkünfte aus nichtselbständiger Arbeit oder als sonstige Einkünfte

BFH v. 4.10.2016 – IX R 43/15 480

### Nichtigkeitsklage des Insolvenzverwalters wegen Bewertungsfehlern

OLG Dresden v. 9.2.2017 – 8 U 576/16 482

### Unternehmensbewertung, Spruchverfahren

OLG Düsseldorf v. 6.6.2016 – I-26 W 4/12 (AktE) 487

### Bestellung von Aufsichtsratsmitgliedern der Arbeitnehmer

OLG Stuttgart v. 24.2.2017 – 20 W 8/16 489

### Unternehmensbewertung, Neubewertung im Spruchverfahren

OLG Stuttgart v. 27.7.2015 – 20 W 5/14 493

### Fehlerhafte Bestellung eines besonderen Vertreters nach § 147 AktG

LG Heidelberg v. 21.3.2017 – 11 O 11/16 KfH 497

### Bewertung internationaler Unternehmen

LG München I v. 28.4.2017 – 5 HK O 26513/11 501

## Buchbesprechungen

Rolf H. Weber / Walter A. Stoffel / Jean-Luc Chenaux /  
Rolf Sethe (Hrsg.)

### Festschrift für Hans Caspar von der Crone (Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider)

508

## Impressum

R 224

## Rechts-Report

### Aus der Rechtsprechung

Forward Rates (Terminkurse) als Methode zur Wechselkursprognose bei rechtlich geprägten Bewertungsanlässen R 203

### Anlegerschutz

Das Verbot von CFDs mit Nachschusspflicht – Effektiver Anlegerschutz? R 205

### Neues aus Brüssel

Europäische Kommission startet Konsultation zur Modernisierung und Digitalisierung des EU-Gesellschaftsrechts R 206

### Neues zur Rechnungslegung

Neue Rechnungslegungs-Standards R 207

## Kapitalmarkt-Report

### Börse

Deutsche Börse baut Angebot für Start-ups aus Sustainable Finance Initiative mit breiter Akzeptanz gestartet R 208

Börse London und kenianisches Energieministerium kooperieren R 209

Euronext entwickelt Märkte für Wachstumsunternehmen weiter R 210

Euronext steigt mit FastMatch in den Devisenhandel ein R 210

Neuer IPO Guide Schweiz R 211

Strategie der Wiener Börse R 211

LedgerX auf dem Weg zur regulierten Bitcoin-Börse R 211

Börsen Shanghai und Moskau kooperieren R 212

Nasdaq liefert Technologie für kasachische Börse AIFC R 212

## Branchen- und Unternehmens-Report

### Branchen-Nachrichten

Trendstudie Total Workforce Management R 212

6 von 10 Deutschen sehen Digitalisierung als Chance R 213

Deutscher Nahrungsmittel- und Verpackungsmaschinenbau R 214

Wirtschaftliche Entwicklung der Branche für digitale Spiele in Deutschland R 214

### Jahresabschlüsse

Capital Stage AG R 215

ElringKlinger AG R 217

Indus Holding AG R 218

Jenoptik AG R 220

## Bibliothek

Neuerscheinungen R 221

Zeitschriftenspiegel R 222

Unverzichtbares  
Handwerkszeug.



[otto-schmidt.de/kug6](http://otto-schmidt.de/kug6)

Neuerscheinung mit  
Premiumanspruch.



[otto-schmidt.de/hs](http://otto-schmidt.de/hs)

Zeitschrift für Geistiges Eigentum

Intellectua

D3-Z327

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

2

Band 9  
2017

**Geschichte und Grundlagen des Urheberrechts**

– Martin Vogel zum 70. Geburtstag –

**Gillian Davies**

The Origins of the Rome Convention – 1926–1961 125–134

**Thomas Dreier**

Bilder im Zeitalter ihrer vernetzten Kommunizierbarkeit 135–148

**Barbara Dölemeyer**

Hessen-Homburgs Nachdruckprivileg für Goethe 149–159

**Kevin Garnett**

Article 6<sup>bis</sup> of the Revised Berne Convention –  
A modest success story? 160–172

**Ludwig Gieseke**

Der Wiener Kongress und die Bemühungen deutscher Buchhändler  
um zeitgemäße Regelungen für den Buchhandel 173–187

**Michael Grünberger**

Vergütungsansprüche im Urheberrecht. Ein Beitrag zum Verhältnis  
von *property rights* und *liability rules* 188–209

**Albrecht Götz von Olenhusen**

Das Droit Moral des Urhebers und der Film der Zwanziger Jahre.  
Der Dreigroschenprozess von Bertolt Brecht und Kurt Weill  
Revisited 210–232

**Hannes Siegrist/Maria Bühner**

Die Vertragspraxis des Leipziger Musikverlages Hofmeister  
im 19. und frühen 20. Jahrhundert. Ein Beitrag zur Institutio-  
nalisierung der Beziehungen zwischen Verlegern und  
Komponisten 233–249



**Mohr Siebeck**

## AUFSÄTZE

### KONZERNRECHT

Kapitalmarktrecht

#### Unternehmerische Entscheidungen und Untreue – Ein schwieriges Verhältnis

**RA Dr. Eberhard Vetter / RA Dr. Marc Peters, LL.M. oec., beide Köln**

Der Vorstand einer AG oder die Geschäftsführer einer GmbH stehen regelmäßig vor der Aufgabe, unternehmerische Entscheidungen zu treffen. Ihnen wird dabei ein weiter Handlungsspielraum eingeräumt. Viele Entscheidungen müssen unter Unsicherheit getroffen werden. Ihnen haftet typischerweise das Risiko an, dass sich die mit der Entscheidung verbundene Erwartung von Vorstand bzw. der Geschäftsführung nicht einstellt. Erweist sich eine Managemententscheidung als Fehlschlag und kommt es infolgedessen zu einer Vermögensschädigung der Gesellschaft, stellt sich die Frage, ob die verantwortlichen Organmitglieder zivilrechtlich gem. § 93 Abs. 2 Satz 1 AktG bzw. § 43 Abs. 2 GmbHG zur Verantwortung gezogen werden müssen und den eingetretenen Schaden zu ersetzen haben. Nicht selten werden die Managemententscheidungen zudem auch seitens der Staatsanwaltschaft einer strafrechtlichen Prüfung unterzogen. Die betroffenen Organmitglieder sehen sich dann u.U. mit der Anklage wegen Untreue konfrontiert, die im schlimmsten Fall zu einer Verurteilung wegen Verstoßes gegen § 266 Abs. 1 StGB führt.

DK1238347

S. 269

Kapitalmarktrecht

#### Einige entscheidungstheoretische Anmerkungen zu § 37b WpHG

**Florian Follert, M.Sc., Saarbrücken**

Im Rahmen des sog. Abgasskandals um die Volkswagen AG stellt sich die Frage, ob bei Aktionären aufgrund der unterlassenen Ad-hoc-Mitteilung ein Schadensersatzanspruch besteht. Dieser könnte sich aus § 37b WpHG ergeben. Neben dem Schutz der Funktionsfähigkeit des Kapitalmarkts zielt das WpHG im Allgemeinen und der § 37b WpHG im Besonderen auf den Anlegerschutz ab. Aus entscheidungstheoretischer Perspektive verändert eine das Unternehmen betreffende Information, welche der Ad-hoc-Pflicht unterliegt, das Entscheidungsfeld eines Anlegers. Der Beitrag analysiert den betriebswirtschaftlichen Hintergrund von § 37b WpHG und die Wirkung einer Veröffentlichungsunterlassung auf die Entscheidung eines Anlegers.

DK1238432

S. 274

### STEUERRECHT

Internationales Steuerrecht

#### Der Fremdvergleich für konzerninterne Darlehens-transaktionen in der Entscheidung des FG Münster vom 07.12.2016 – 13 K 4037/13 K, F (DK 2017 S. 308)

**Nik Nolden, CFA, Düsseldorf**

Mit dem Urteil des FG Münster geht erstmals ein deutsches FG detailliert auf das Führen des Fremdvergleichs für grenzüberschreitende Darlehenstransaktionen zwischen verbundenen Unternehmen ein. Das Urteil wird zusammengefasst dargestellt. Zudem wird der im Urteil skizzierte Fremdvergleich bezüglich seiner Kernaspekte einer kritischen Würdigung hinsichtlich der bisherigen Vorgaben des BFH, des BMF und der OECD zum Führen des Fremdvergleichs bei Darlehenstransaktionen unterzogen.

DK1236994

S. 278

### BILANZRECHT/RECHNUNGSLEGUNG

Handelsbilanzrecht

#### Besonderheiten der Bilanzanalyse von Profifußball-clubs

**Dr. Christian Weber, Münster**

Die Profifußballclubs in Deutschland sind mittlerweile zu bedeutsamen Wirtschaftsakteuren gewachsen, deren Aktivitäten für viele Stakeholder teils weitreichende Folgen haben. Damit hat auch aus vielfältigen Anlässen das Bedürfnis an einem zutreffenden Bild über die wirtschaftliche Situation der Clubs zugenommen. Jedes Unternehmen ist individuell und in Abhängigkeit seiner besonderen Charakteristika sowie des Analyseziels zu untersuchen. Um ein objektives Gesamturteil über die gegenwärtige und künftige wirtschaftliche Lage gewinnen zu können, muss der Bilanzanalyst somit zwingend die – im Vergleich zu „normalen“ Wirtschaftsunternehmen teils erheblichen – Besonderheiten in den Abschlüssen der Profifußballclubs berücksichtigen. Ziel des vorliegenden Beitrags ist es, ebenjene Spezifika zu erörtern und damit die umfangreiche allgemeine Literatur zur Bilanzanalyse zu ergänzen

DK1230824

## ENTSCHEIDUNGEN

### KONZERNRECHT

Aktienrecht

#### AG: Wirksamkeit eines vom Aufsichtsrat auf unzureichender Informationsgrundlage gefassten Beschlusses – Zuständigkeit für den Abschluss eines Beratervertrags

**OLG München, Beschluss vom 12.01.2017 – 23 U 3582/16**

DK1232059

S. 296

Mitbestimmungsrecht

#### Zur gerichtlichen Bestellung eines Aufsichtsratsmitglieds einer mitbestimmten AG bei konkurrierenden Vorschlägen zweier Gewerkschaften

**OLG Stuttgart, Beschluss vom 24.02.2017 – 20 W 8/16**

DK1233190

S. 301

### STEUERRECHT

Gewerbesteuer

#### Beschwer bei sog. Nullbescheid – Bankenprivileg für Konzernfinanzierungsgesellschaft

**BFH, Urteil vom 06.12.2016 – I R 79/15**

DK1235939

S. 306

Internationales Steuerrecht

#### Verminderung der zugerechneten vGA – Veranlassung der vGA durch das Gesellschaftsverhältnis

**FG Münster, Urteil vom 07.12.2016 – 13 K 4037/13 K,F**

DK1237288

S. 308

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Voraussetzungen für die Erteilung einer Konzession für die Veranstaltung von Online-Glücksspielen für die (22.6.2017 – C-49/16)

**BGH:** Zur Haftung einer Publikumspersonengesellschaft wegen Prospekthaftung (9.5.2017 – II ZR 344/15)

**OLG Dresden:** Auskunftsanspruch bei unzulässiger E-Mail-Werbung (20.6.2017 – 14 U 50/17)

#### Verwaltung

**EU-Kommission:** Geldbuße von 2,42 Mrd. Euro gegen Google verhängt

#### Gesetzgebung

**BT:** Weg frei für mehr öffentliches WLAN

### Aufsätze

**Dr. Andreas Neun, RA, und Dr. Katharina Lubitzsch, RA in**

1538

#### Die neue EU-Datenschutz-Grundverordnung – Behördenvollzug und Sanktionen

Der Beitrag von Hamann in Heft 20/2017, 1090, befasste sich vorrangig mit den neuen Organisationspflichten für Unternehmen, die aus der Datenschutz-Grundverordnung der EU (DS-GVO) folgen, die ab 25.5.2018 gelten wird, ließ aber auch schon anklingen, dass die DS-GVO die Rolle der Aufsichtsbehörden erheblich stärkt und dem Datenschutzrecht u. a. mit neuen Bußgeldvorschriften einen Bedeutungszuwachs beschert. Der Beitrag soll hieran anknüpfen und widmet sich primär Fragen des Behördenvollzugs und der Sanktionierung von Datenschutzverstößen.

**Dr. Sven Timmerbeil, LL.M. (Georgetown), RA/FAStR, Attorney-at-Law (New York), und Dr. Max-Niklas Blome**

1544

#### Steter Tropfen höhlt den Stein – Die „wirtschaftliche Einheit“ im deutschen Kartellrecht nach der 9. GWB-Novelle

Nach der 9. GWB-Novelle gilt statt des doppelten Rechtsträgerprinzips nun das von EU-Kommission und Europäischen Gerichten entwickelte Konzept der wirtschaftlichen Einheit. Nunmehr kann auch das Bundeskartellamt Geldbußen gegen Konzernmütter verhängen, selbst wenn der Verstoß auf Ebene einer Tochter stattfand. Außerdem wurde die kartellrechtliche Haftung von Rechtsnachfolgern vor dem Hintergrund einzelner Fluchten aus der Bußgeldpflicht gegenüber 8. GWB-Novelle von 2013 nochmals erweitert.

**Dr. Maurice Séché, RA, und Dr. Ingo Theusinger, RA**

1550

#### Upstream-Sicherheiten und Kapitalerhaltung – Neues vom BGH

Zugleich Besprechung von BGH, 21.3.2017 – II ZR 93/16, BB 2017, 1362

In der Unternehmenspraxis stellen Tochter- und Enkelgesellschaften häufig Sicherheiten für die Verbindlichkeiten ihrer Mütter- und Großmüttergesellschaften, sei es im Rahmen der Konzernfinanzierung, um die Kreditaufnahme der Konzernmutter zu ermöglichen, sei es im Rahmen von Akquisitionsfinanzierungen, wenn die Zielgesellschaft für die Kredite ihres Erwerbers Sicherheiten stellt. Geschäftsführer und Vorstände müssen neben ihren allgemeinen Sorgfaltspflichten insbesondere darauf achten, dass solche Maßnahmen nicht mit dem sowohl im GmbH-Recht als auch im Aktienrecht verankerten Gebot der Kapitalerhaltung kollidieren.

### Entscheidung

**EuGH:** Auslegung des Begriffs „Wertpapierdienstleistung“ (14.6.2017 – C-678/15)

1554

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

1557

#### Entscheidungen

**EuGH:** Voraussetzungen für die umsatzsteuerliche Befreiung einer innergemeinschaftlichen Lieferung eines neuen Fahrzeugs (14.6.2017 – Santogal M-Comércio e Reparação de Automóveis)

**BFH:** Vermietung und Verpachtung – Werbungskosten nach gescheitertem Anschaffungsgeschäft (9.5.2017 – IX R 24/16)

**BFH:** Ermäßigter Steuersatz bei Auftragsforschung (10.5.2017 – V R 43/14, V R 7/15)

**BFH:** Zur Umsatzsteuerbefreiung von Leistungen an einen sogenannten Lotsendienst für Gründungswillige (29.3.2017 – XI R 6/16)

**BFH:** Abgrenzung gewerbesteuerrechtlich unbeachtlicher Vorbereitungshandlungen vom Beginn einer werbenden Tätigkeit; Hilfgeschäfte eines Schiffsbetriebs (13.4.2017 – IV R 49/15)

**FG Niedersachsen:** Zeitpunkt der steuerlichen Berücksichtigung eines Forderungsverlustes eines stillen Gesellschafters einer GmbH & atypisch stille Gesellschaft gegen die GmbH als Inhaberin des Handelsgeschäfts (22.3.2017 – 9 K 92/15)

#### Verwaltung

**BMF:** Beteiligung einer juristischen Person des öffentlichen Rechts an einer Personengesellschaft (21.6.2017 – IV C 2 – S 1706/14/10001)

### Aufsätze

**Prof. Bernd Neufang, StB, Michael Schäfer, LL.B., StB, und Dipl.-Finw. (FH) Martin Stahl**

1559

#### Pensionszusagen – Maßnahmen zur „Entsorgung“

Bestehende Pensionszusagen sind bei mittelständischen Kapitalgesellschaften ein stetiges Beratungsproblem, weil sie oftmals zur Überschuldung oder zur Unveräußerlichkeit führen. Im Beitrag soll aufgezeigt werden, welche Möglichkeiten bestehen, eine Pensionszusage zu „entsorgen“.

**Dr. Stefan Stein, StB/FBIStR, und Dr. Christian Schwarz**

1556

#### BMF-Schreiben zur Namensnutzung im Konzern: Das erwartet Steuerpflichtige in Betriebsprüfungen

Mit Schreiben vom 7.4.2017 hat das BMF seine Ansichten zur „Namensnutzung im Konzern“ dargestellt und zu den Möglichkeiten einer Korrektur im Rahmen des § 1 AStG in einem BMF-Schreiben (VerwGr. Markenverrechnung) Stellung genommen. In der Praxis war die Erwartungshaltung an das BMF-Schreiben hoch, da die Ansichten der Steuerpflichtigen und des FA hinsichtlich der Markenverrechnung im Konzern häufig divergieren. Aus Sicht der Praxis wäre es wünschenswert, wenn das BMF-Schreiben klare Hinweise zur Verrechnung einer Marke im Konzern dem Grunde und der Höhe nach geben und diese in die BFH-Rechtsprechung zur Markenverrechnung einordnen würde. Ob das BMF-Schreiben diese Erwartungen erfüllt, wird im Beitrag näher beleuchtet.

### Entscheidungen

**BFH:** Häusliches Arbeitszimmer eines Selbstständigen (22.2.2017 – III R 9/16 – dazu BB-Kommentar von Dipl.-Kfm. Dr. Lukas Hilbert)

1570

**BFH:** Einheitlicher Erwerbsgegenstand im Grunderwerbsteuerrecht (25.1.2017 – II R 19/15 – dazu BB-Kommentar von Dennis Janz, LL.M.)

1574

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

1577

#### Rechnungslegung

**IASB:** Leitlinien zu IFRS for SME

**IASB:** ASU zur Bilanzierung von Variable Interest Entities

**EFRAG:** Veröffentlichung des Jahresberichts 2016

**DRSC:** Entwurf des Anwendungshinweises zu IFRS 2 (E-AH 4)

**DRSC:** Ergebnisse der FA-Sitzungen vom Juni 2017

**PwC:** IFRS 16 löst zwar keine Revolution aus – verursacht aber starken Mehraufwand

#### Wirtschaftsprüfung

**IFAC:** Vorschlag eines Maßnahmenbündels zur Optimierung der Standardsetzung

**IDW:** IDW RS HFA 48 – Modifikation finanzieller Vermögenswerte

**WPK:** Änderungen in der Vollmachtsdatenbank

**WPK:** Transparenzberichte 2017 (Art. 13 VO (EU) 537/2014)

**APAS:** Liste der Abschlussprüfer gem. Art. 16 Abs. 3 VO (EU) Nr. 537/2014

**WPK:** Geldwäschebekämpfung – Jahresbericht 2016 der Financial Intelligence Unit (FIU)

### Aufsatz

**Prof. Dr. Jens Wüstemann, M.Sc.G. (Paris IX), und**

**Dr. Thomas Brauchle**

1579

#### BB-Rechtsprechungsreport

#### Unternehmensbewertung 2016/17

Der Beitrag führt den jährlichen systematischen BB-Rechtsprechungsreport von *Wüstemann/Brauchle* (zuletzt BB 2016, 1644) zu den wichtigsten Entscheidungen im Bereich der Unternehmensbewertung für den Zeitraum von Mitte 2016 bis Mitte 2017 fort.

### Entscheidung

**BFH:** Vorbehaltsnießbrauch hindert steuerneutrale unentgeltliche Übertragung eines Gewerbebetriebs

(25.1.2017 – X R 59/14 – dazu BB-Kommentar von

**Nikolaj Kubik, RA/StB**)

1586

### Neuerscheinung Buch

**Eschenfelder, Wirtschaftsprüferhaftung**

Praxisnahe Übersicht über Haftungsnormen und -grundlagen 2016, 287 Seiten, Kt., € 84,-

ISBN: 978-3-8005-2095-4 / Infos unter: [www.shop.ruw.de](http://www.shop.ruw.de)

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

1587

#### Entscheidungen

**EuGH:** Anwendbarkeit von Arbeitnehmerrechten beim Übergang von Unternehmen bei Vereinbarung eines „Pre-packs“ infolge eines Konkurses (22.6.2017 – C-126/16)

**BAG:** Befristungsvereinbarung „im Vorgriff“ auf einen schriftlich abzuschließenden befristeten Arbeitsvertrag (15.2.2017 – 7 AZR 223/15)

**BAG:** Schutz der Arbeitnehmer in der Insolvenz des Arbeitgebers – Begründung eines Aussonderungsrechts nach § 47 InsO (21.3.2017 – 3 AZR 718/15)

**BAG:** Rückzahlungsanspruch eines Trägerunternehmens gegen eine Gruppenunterstützungskasse (21.3.2017 – 3 AZR 619/15)

**BAG:** Fehlende Bestandskraft und Tatbestandswirkung des Rentenbescheids (15.2.2017 – 7 AZR 82/15)

**ArbG München:** Umfang der Vorlagepflicht im Rahmen von § 99 BetrVG (16.3.2017 – 12 BV 394/16)

#### Auszeichnung

**BMAS:** Unternehmen und Verwaltungen für besonders gute Arbeitsbedingungen ausgezeichnet

### Aufsatz

**Thomas Niklas, RA/FAArbR, und Lukas Thurn**

1589

#### Arbeitswelt 4.0 – Big Data im Betrieb

Die Digitalisierung der Arbeitswelt nimmt mehr und mehr Fahrt auf. Dabei spielen auch Big Data-Analysen in den Betrieben eine immer größere Rolle. Das Thema Datenschutz ist dabei oftmals aber nur ein Randthema, obwohl sich die Frage stellt, ob Big Data-Analysen in Deutschland überhaupt zulässig sind. Dieser Frage widmet sich dieser Beitrag.

### Entscheidung

**BAG:** Insolvenzkündigung vor Dienstantritt

(23.2.2017 – 6 AZR 665/15 – dazu BB-Kommentar von

**Jürgen Markowski, RA/FAArbR**)

1596



### Neuerscheinung Buch

**Ernst & Young, ErbSt 2016**

**Neuregelung und Praxishinweise**

2017, 642 Seiten, Kt., € 139,-

ISBN: 978-3-8005-2094-7 / Infos unter: [www.shop.ruw.de](http://www.shop.ruw.de)

### Neuerscheinung Buch

**Hagedorn/Tervoort, Niederländisches Wirtschaftsrecht**

Praxisorientierte, gut verständliche Darstellung

Mai 2017, 477 Seiten, Kt., € 179,-

ISBN: 978-3-8005-1663-6 / Infos unter: [www.shop.ruw.de](http://www.shop.ruw.de)

### Die Erste Seite

**Dr. Thomas Brunn**

**Arbeitnehmer und Arbeitgeber wollen flexiblere Arbeitszeiten**

**Impressum/Vorschau**

VIII

## BetrVG – aktuell & kompakt



Jetzt bestellen!

**Löwisch/Kaiser**

**BetrVG – Betriebsverfassungsgesetz Band 1: §§ 1-73b und Wahlordnung**

7. Auflage 2017, Kommentar in zwei Bänden, Band 1, 646 Seiten., Geb. ISBN: 978-3-8005-3286-5

€ 98,-

**R&W**  
Fachmedien Recht und Wirtschaft

dfv | 08581 9605-14 | [info@suedost-service.de](mailto:info@suedost-service.de) | [www.ruw.de](http://www.ruw.de)

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Prof. Dr. Johanna Hey</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M8</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M10</b>
<b>Impressum</b>	<b>M16</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M17</b>
<b>Handelsblatt Nachrichten</b>	<b>M23</b>
<b>Interview</b> <i>Fritz Esterer</i>	<b>M24</b>
<b>Standpunkte</b> <i>RA Dr. Marco Arteaga Dr. Volker Matthiesen</i>	<b>M26</b>
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M31</b>
<b>Auf ein Wort</b>	<b>M32</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Internationales Steuerrecht

#### **Steuerlicher Digitalisierungsindex 2017: Die steuerliche Standortattraktivität für digitale Geschäftsmodelle im internationalen Vergleich**

*Prof. Dr. Christoph Spengel / Prof. Dr. Katharina Nicolay / Ann-Catherin Werner / Marcel Olbert, alle Mannheim / StB Dr. Frank Schmidt, Frankfurt/M.*

DB1240214 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 1397

### KOMPAKT

Handelsbilanzrecht/Rechnungslegung

#### **IDW Praxishinweis 1/2017: Hinweise zu den (Konzern-)Zahlungsberichten nach BilRUG**

*WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner / Michael Vodermeier, M.Sc., beide München*

DB1232572

S. 1404

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Körperschaftsteuer

#### **§ 8c KStG nach der Entscheidung des BVerfG**

*StB Prof. Dr. Jens Blumenberg, Frankfurt/M. /*

*Prof. Dr. Georg Crezelius, München*

DB1241238 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 1405

Einkommensteuer

#### **Nicht einkommensteuerpflichtige Leistungen einer Familienstiftung an ihre Destinatäre wegen Einlagenrückgewähr (Teil 1)**

*RA/StB/WP Prof. Dr. Manfred Orth, Rockenberg/Frankfurt/M.*

DB1240147 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 1410

### KOMPAKT

Gewinnermittlung

#### **Pauschale ESt auf Geschenke unterliegt Abzugsverbot**

*StB Dennis Janz, LL.M., Dortmund*

DB1241254

S. 1416

Sonstige Steuerarten

#### **Kernbrennstoffsteuergesetz nichtig**

*VRiFG Thomas Müller, Köln*

DB1241253

S. 1417

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Umsatzsteuer

#### **Überlassung von Kaffeeautomaten im Zusammenhang mit der Lieferung von Kaffeebohnen und -pulver OFD Niedersachsen, Verfügung vom 31.05.2017**

DB1241219

S. 1418

Abgabenordnung

#### **Schätzung von Besteuerungsgrundlagen nach § 162 AO wegen Nichtabgabe der Steuererklärung**

*FinMin. NRW, Erlass vom 08.05.2017*

DB1241217

S. 1418

### ENTSCHEIDUNGEN

Bilanzsteuerrecht

#### **Keine Rückstellung für Zusatzbeiträge zur Handwerkskammer**

*BFH, Urteil vom 05.04.2017 – X R 30/15*

DB1242104

S. 1422

Gewinnermittlung

#### **Echte und unechte Realteilung – Aufgabe des Gewerbebetriebs bei Auflösung einer Mitunternehmerschaft**

*BFH, Urteil vom 16.03.2017 – IV R 31/14*

DB1242101

S. 1424

Gewinnermittlung

**Ausscheiden aus Mitunternehmerschaft gegen Sachwertabfindung mit Einzelwirtschaftsgütern folgt Realteilungsgrundsätzen**

*BFH, Urteil vom 30.03.2017 – IV R 11/15*

DB1242103 S. 1427

Einkommensteuer

**Beitrittsaufforderung an BMF: Entschädigung für Überspannung eines Grundstücks mit einer Stromleitung**

*BFH, Beschluss vom 11.04.2017 – IX R 31/16*

DB1240146 S. 1430

Umsatzsteuer

**Steuerschuld aufgrund Rechnungserteilung**

*BFH, Urteil vom 16.03.2017 – V R 27/16*

DB1242102 S. 1431

---

**WIRTSCHAFTSRECHT**

---

**AUFSATZ**

Aktienrecht

**Zur (Un-)Maßgeblichkeit der Ausgleichszahlungen gem. § 304 AktG für die Barabfindung beim Squeeze-out**

*RA Dr. Dirk Wasmann, Stuttgart/Düsseldorf*

DB1240922 (Kurzfassung vgl. S. M14) S. 1433

---

**KOMPAKT**

GmbH-Recht

**Auszahlung i.S.d. § 30 Abs. 1 GmbHG im Falle der Besicherung des Anspruchs eines Dritten gegen einen Gesellschafter durch die Gesellschaft**

*RA Dr. Peter Eitzbach/Johannes Janning, beide Köln*

DB1241444 S. 1438

---

**ENTSCHEIDUNGEN**

Insolvenzrecht

**Schenkungsanfechtung: Keine Unentgeltlichkeit der Leistung auf nicht bestehende Schuld bei irrtümlicher Annahme einer Leistungspflicht**

*BGH, Urteil vom 20.04.2017 – IX ZR 252/16*

DB1242173 S. 1439

GmbH-Recht

**Bestellung eines besonderen Vertreters zur Geltendmachung von Schadensersatzansprüchen gegen einen Gesellschafter durch die Gesellschafterversammlung**

*OLG München, Endurteil vom 23.02.2017 – 23 U 4888/15*

DB1242184 S. 1443

Verfahrensrecht

**Rechtsformwechsel des im Vollstreckungsbescheid genannten Vollstreckungsgläubigers**

*BGH, Beschluss vom 17.05.2017 – VII ZB 64/16*

DB1242180 S. 1447

Sonstiges Recht

**Haftung des Frachtführers wegen Fehlleitung des Transportguts**

*BGH, Urteil vom 01.12.2016 – I ZR 128/15*

DB1231929 S. 1448

---

**ARBEITSRECHT**

---

**AUFSATZ**

Arbeitnehmerüberlassung

**Tarifliche und betriebliche Ausdehnung der Überlassungsdauer in der Leiharbeit**

*RA Prof. Dr. Dr. h.c. Manfred Löwisch, Freiburg/Lahr*

DB1240099 (Kurzfassung vgl. S. M15) S. 1449



---

**KOMPAKT**

Sozialversicherung/Urlaubsrecht

**Sozialversicherungsrechtliche Änderungen bei Eintritt von Arbeitslosigkeit und Urlaubsabgeltung**

*Norbert Minn, Hamburg*

DB1238988 S. 1453

Betriebliche Altersversorgung

**AGB-Widrigkeit der Beschränkung einer Witwenrente auf die „jetzige“ Ehefrau**

*RA Alexander Heider, Köln*

DB1238939 S. 1455

Betriebsverfassungsrecht

**Der Betriebsrat kann (ungeschwätzte) Vorlage individueller Zielvereinbarungen verlangen**

*RA/FAArbR Bernd Weller, Frankfurt/M.*

DB1236230 S. 1456

Kündigungsrecht

**Keine Aussetzung des Kündigungsschutzverfahrens bei verwaltungsgerichtlicher Überprüfung der Zustimmung des Integrationsamts zur Kündigung**

*RAin Dr. Anna Lena Stamer, Düsseldorf*

DB1237316 S. 1457

---

**ENTSCHEIDUNGEN**

Verfahrensrecht/Betriebsverfassungsrecht

**Mitbestimmung des Betriebsrats bei Einrichtung und Betrieb des Facebook-Auftritts des Arbeitgebers**

*BAG, Beschluss vom 13.12.2016 – 1 ABR 7/15*

DB1238043 S. 1458

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b>	<b>M4</b>
<i>Prof. Dr. Sebastian Omlor</i>	
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M8</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M10</b>
<b>Impressum</b>	<b>M16</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M17</b>
<b>Interview</b>	<b>M26</b>
<i>Christoph Röper</i>	
<b>Standpunkte</b>	<b>M28</b>
<i>WP/StB Prof. Dr. Ulrich Prinz</i>	
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M31</b>
<b>Auf ein Wort</b>	<b>M32</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Unternehmensbewertung

#### **Das vereinfachte Ertragswertverfahren: Anwendungsprobleme bei ausländischen Gesellschaften und Unternehmen mit langen Geschäftszyklen**

*WP/StB Dr. Irg Müller / Lukas Woltery, CFA, beide Aachen*

DB1230827

S. 1461

### **KURZNACHRICHTEN INTERNATIONALE RECHNUNGSLEGUNG**

DB1242194

S. 1467

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Umsatzsteuer

#### **USt-Voranmeldungen 2017: „Neue“ Offenlegungspflichten im automatisierten Besteuerungsverfahren?**

*RA/FAStR/FAStR Dr. Hilmar Erb, München*

DB1240132

S. 1469

Einkommensteuer

#### **Nicht einkommensteuerpflichtige Leistungen einer Familienstiftung an ihre Destinatäre wegen Einlagenrückgewähr (Teil 2)**

*RA/StB/WP Prof. Dr. Manfred Orth, Rockenberg/Frankfurt/M.*

DB1240148

S. 1472

### KOMPAKT

Internationales Steuerrecht

#### **Wogegen richtet sich die Lizenzschranke?**

*RA/StB Prof. Dr. Jürgen Lüdicke, Hamburg*

DB1240023

S. 1482

Internationales Steuerrecht

#### **Vereinbarkeit der sog. Lizenzschranke mit dem Grundsatz der Besteuerung nach der Leistungsfähigkeit und mit den unionsrechtlichen Grundfreiheiten**

*RiBFH Prof. Jürgen Brandt, München*

DB1241198

S. 1483

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Körperschaftsteuer

#### **Beteiligung einer juristischen Person des öffentlichen Rechts an einer PersGes.**

*BMF, Schreiben vom 21.06.2017*

DB1242330

S. 1484

Investmentsteuergesetz

#### **Anwendungsfragen zum InvStG ab 01.01.2018**

*BMF, Schreiben vom 14.06.2017*

DB1242423

S. 1485

### ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

#### **Vermietung und Verpachtung - Werbungskosten nach gescheitertem Anschaffungsgeschäft**

*BFH, Urteil vom 09.05.2017 - IX R 24/16*

DB1242471

S. 1488

Umsatzsteuer

#### **Ermäßigter Steuersatz bei Auftragsforschung**

*BFH, Urteil vom 10.05.2017 - VR 43/14, VR 7/15*

DB1242472

S. 1490

Umsatzsteuer

#### **Zur Steuerbarkeit der in einem Freihafen bewirkten, wie im Inland zu behandelnden Umsätze innerhalb eines Organkreises**

*BFH, Urteil vom 22.02.2017 - XI R 13/15*

DB1239123

S. 1492

Umsatzsteuer/Abgabenordnung

#### **Kein Aufrechnungsverbot nach Beendigung des Insolvenzverfahrens**

*BFH, Urteil vom 13.12.2016 - VII R 1/15*

DB1236733

S. 1495

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Insolvenzrecht

#### **Gestaltungsmöglichkeiten bezüglich des Gerichtsstands bei der nationalen Konzerninsolvenz**

*RA Frank Grell, LL.M./RA Dr. Daniel Splittgerber, EMBA, beide Hamburg*

DB1242000

S. 1497

### KOMPAKT

GmbH-Recht

#### **Zur Reichweite des gesellschaftsvertraglichen Wettbewerbsverbots eines Gesellschafter-Geschäftsführers einer GmbH**

*RAin Katharina Erb / RA Dr. Günter Seulen, beide Köln*

DB1241516

S. 1502

### ENTSCHEIDUNGEN

Kapitalanlage

#### **Publikumpersonengesellschaft: Zur Prospekthaltung eines Treuhandkommanditisten im weiteren Sinne**

*BGH, Urteil vom 09.05.2017 – II ZR 344/15*

DB1242439

S. 1503

Insolvenzrecht

#### **Insolvenz in Eigenverwaltung: Zur Wirksamkeit der Bestellung des Abschlussprüfers für Geschäftsjahre vor der Insolvenzeröffnung**

*OLG Karlsruhe, Beschluss vom 04.05.2017 – 14 W 21/17 (Wx)*

DB1242478

S. 1506

Insolvenzrecht/Verfahrensrecht

#### **Zur Kostentragung im Falle eines unzulässigen Insolvenzantrags eines GbR-Gesellschafters über das Vermögen der GbR**

*BGH, Beschluss vom 18.05.2017 – IX ZB 79/16*

DB1242347

S. 1508

Insolvenzrecht/Verfahrensrecht

#### **Zur Bestimmtheit eines Pfändungsbeschlusses bezüglich der zu pfändenden Forderung**

*BGH, Urteil vom 27.04.2017 – IX ZR 192/15*

DB1242438

S. 1509

Zwangsvollstreckung

#### **Gesamtschuldnerausgleich zwischen zwei Grundstückseigentümern im Falle der Verwertung einer Gesamtreallast**

*BGH, Urteil vom 18.05.2017 – IX ZR 51/15*

DB1242442

S. 1511

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Betriebsverfassungsrecht

#### **Die (rechtzeitige) Unterrichtung des Wirtschaftsausschusses beim Unternehmensverkauf**

*RA Dr. Michael Brems / Sophia Croonenbrock, beide Köln*

DB1237215 (Kurzfassung vgl. S. M 15)

S. 1513

### KOMPAKT

Betriebliche Altersversorgung

#### **Betriebsrentenstärkungsgesetz: Arbeitsrechtliche Änderungen**

*RA/FAArbR Jörn Kuhn, Frankfurt/M. / RA Alexander Heider, Köln*

DB1241153

S. 1517

Betriebsverfassungsrecht

#### **Betriebsratsmitbestimmung bei Mitarbeiterbefragungen**

*RAin/FAinArbR Martina Hidalgo, München*

DB1235645

S. 1518

Urlaubsrecht

#### **Urlaubsabgeltung nach Tod des Arbeitnehmers im laufenden Arbeitsverhältnis**

*RA Christopher Krois, Hamburg/Düsseldorf*

DB1237017

S. 1519

Arbeitsvertragsrecht

#### **Risikoverteilung im Arbeitsverhältnis bei unrichtiger Information des Arbeitgebers**

*RA Dr. Philipp Winter, LL.B., Berlin*

DB1237903

S. 1521

Datenschutz/Kündigungsrecht

#### **Außerordentliche Kündigung für Datenerhebungsverweigerer**

*RA/FAArbR Dr. André Zimmermann, LL.M. / Vanessa Sousa Höhl, Düsseldorf/München*

DB1236231

S. 1522

### ENTSCHEIDUNGEN

Allgemeine Geschäftsbedingungen

#### **Sonderzahlungen: Widerrufsvorbehalt in Allgemeinen Geschäftsbedingungen**

*BAG, Urteil vom 24.01.2017 – 1 AZR 774/14*

DB1240120

S. 1523

## INHALT



### ASSURANCE

#### KOMPAKT

- IDW zum Anwendungsbereich des IESBA Code of Ethics ..... » 737
- IDW zur Überarbeitung der Struktur des IESBA Code of Ethics ..... » 737
- Liste der Abschlussprüfer und Prüfungsgesellschaften ..... » 738
- Geplante Änderung von IES 7 ..... » 738
- US-Bestätigungsvermerk soll informativer werden ..... » 738

#### ANALYSE

- Prüfung von Systemen im Rahmen von IDW EPS 350 n.F.  
*Susanne Kolb und Michael Plömpel* ..... » 739

#### INTERVIEW

- Wie werden Key Audit Matters in der Praxis aufgenommen?  
*Björn Schneider* ..... » 746



### RECHNUNGSLEGUNG

#### KOMPAKT

- IDW RS HFA 50: Modulentwurf IAS 19 – M2 ..... » 749
- Unsicherheiten bei der Behandlung von Ertragsteuern nach IFRS ..... » 749

#### ANALYSE

- Versicherungsförmige Plangestaltungen im Niedrigzinsumfeld – Zum ersten  
Modul IAS 19 – M1 zu IDW RS HFA 50: IFRS-Modulverlautbarung  
*Dr. Hanne Böckem und Andreas Johannleweling* ..... » 750
- Die Quartalsberichterstattung in Deutschland, Frankreich und Großbritannien –  
Eine empirische Untersuchung nach der Änderung der EU-Transparenzrichtlinie  
*Prof. Dr. Regine Buchheim, Prof. Dr. Christopher Hossfeld und  
Prof. Dr. Martin Schmidt* ..... » 756
- Ausgleichs- und Abfindungszahlungen im Zusammenhang mit einem  
Gewinnabführungsvertrag – Erfassung im IFRS-Einzelabschluss  
*Dr. Frank Richter und Univ.-Prof. Dr. Silvia Rogler* ..... » 765



### FINANCIAL SERVICES

#### KOMPAKT

- Muster-Prospekt: Vereinfachungen für KMU ..... » 774
- Geplante Änderung bei Großkrediten ..... » 774
- Risikomanagement bei Geldwäsche ..... » 774
- EU-Kommission zieht Halbzeitbilanz bei Kapitalmarktunion ..... » 775
- Neue Anforderungen an die Aufsicht zentraler Gegenparteien ..... » 775
- Rezension ..... » 776

#### ANALYSE

- Regulierung des Finanzsektors – Entwicklungen im ersten Quartal 2017  
*Dr. Max Weber, Dr. Thomas Grauer und Sabine Schmid* ..... » 777





## MANAGEMENT & BERATUNG

### KOMPAKT

- Hilfe für Mittelständler bei der Digitalisierung ..... » 784  
 Deutscher Nachhaltigkeitskodex und CSR-Richtlinie-Umsetzungsgesetz ..... » 784  
 Praxisleitfaden zur systematischen Besetzung von Aufsichtsräten ..... » 785  
 Veranstaltungshinweise ..... » 785

### ANALYSE

- Steuerliche Einflüsse auf Sanierungsentscheidungen im Insolvenzverfahren  
*Univ.-Prof. Dr. habil. Carl-Christian Freidank, Mario Henry Meuthen und  
 Simon Eickmann* ..... » 786



## STEUERN & RECHT

### KOMPAKT

- Keine steuerneutrale Übertragung der einzigen wesentlichen Betriebsgrundlage  
 bei Fortführung der bisherigen gewerblichen Tätigkeit durch Übergeber ..... » 794  
 EuGH-Vorlage: Steuerbegünstigung als unzulässige Beihilfe ..... » 794  
 EU-Verordnung zu Konfliktmineralien veröffentlicht ..... » 795

### ANALYSE

- Abführung des „richtigen Gewinns“ einer Organgesellschaft nach Änderung von  
 § 253 HGB – Anmerkungen zum BMF-Schreiben vom 23.12.2016  
*Ilse Kröner* ..... » 796

## WERDEN SIE AUTOR IM IDW VERLAG!

Haben Sie Interesse an einer Autorenschaft bzw. Veröffentlichung im IDW Verlag?  
 Nehmen Sie Kontakt mit uns auf.

Senden Sie eine E-Mail an Annette Preuß ([preuss@idw-verlag.de](mailto:preuss@idw-verlag.de)), in der Sie sich, Ihre  
 Qualifikation und Ihre Produktidee kurz vorstellen. Oder rufen Sie direkt an – auch  
 wenn Sie nicht selbst schreiben, sondern eine Empfehlung oder Anregung geben wollen:  
 (0211) 4561-278.

Wir freuen uns über Ihre Kontaktaufnahme und melden uns kurzfristig zurück.

# BBK

## SCHNELL GELESEN

- 596 ► Bilanzierung und Abschreibung eines Praxiswerts

## KURZNACHRICHTEN

- 597 Steuerrecht aktuell  
Bernd Rätke

## BEITRÄGE

- 603 Buchführungs-Seminar  
**Korrespondierende Bilanzierung in Sonder- und Gesamthandsbilanz**  
Wolfgang Eggert
- 608 Bilanzierung  
**Bilanzierung und Abschreibung eines Praxiswerts**  
Hans Walter Schoor  
► **Kurzfassung Seite 596**

- 617 Jahresabschluss  
**Einführung des Digitalen Finanzberichts**

Jörgen Erichsen

**NWB Datenbank** Beitrag inklusive elektronischer Arbeitshilfe

- 622 Bilanzierung  
**Handels- und gesellschaftsrechtliche Pflichten in der Liquidation**

Prof. Dr. Heinz Kußmaul, Prof. Dr. René Schäfer, Dr. Christian Delarber und Dr. Tim Palm

## KONZERNABSCHLUSS UND IFRS

- 633 **Zeitpunkte der Erstkonsolidierung im HGB-Konzernabschluss**

Prof. Dr. Carsten Theile

- 639 Neuerscheinungen/Veranstaltungen

- 640 Impressum

- |  |                      |  |                   |
|--|----------------------|--|-------------------|
|  <b>L</b> | <b>Literatur</b>     |  <b>Q</b> | <b>Quelle</b>     |
|  <b>W</b> | <b>Weblink</b>       |  <b>C</b> | <b>Community</b>  |
|  <b>i</b> | <b>Informationen</b> |  <b>V</b> | <b>Video</b>      |
|  <b>A</b> | <b>Audio</b>         |  <b>B</b> | <b>Berechnung</b> |
|  <b>G</b> | <b>Galerie</b>       |  <b>M</b> | <b>Merksatz</b>   |
|  <b>S</b> | <b>Siehe auch</b>    |  |                   |



<b>Editorial</b>	<b>797</b>	
<b>Inhaltsverzeichnis</b>	<b>799</b>	
<b>Im Fokus</b>	<b>800</b>	<b>Cloud Computing, IT-Outsourcing und deren Prüfung</b>

<b>IDW Intern</b>	<b>808</b>	Im Gespräch mit Karl Petersen
	<b>809</b>	Standpunkte
	<b>811</b>	Aus den Fachgremien
	<b>813</b>	Blick nach innen/außen

<b>IDW Veranstaltungen</b>	<b>817</b>	Vorankündigung
	<b>818</b>	Veranstaltungskalender
	<b>819</b>	Veranstaltungsbericht

<b>IDW Service</b>	<b>821</b>	Zahlen aus der Wirtschaft
	<b>822</b>	Die fachliche Frage
	<b>825</b>	Rechtsprechung
	<b>828</b>	Das IDW stellt sich vor / Ansprechpartner

<b>Verlautbarungen &amp; Fachliche Hinweise</b>	<b>829</b>	<b>IDW Fachnachrichten</b>
---	------------	----------------------------

#### Impressum IDW Life und IDW Fachnachrichten

##### Herausgeber und Verlag

Institut der Wirtschaftsprüfer in Deutschland e.V.

Tersteegenstr. 14, 40474 Düsseldorf  
Postfach 32 05 80, 40420 Düsseldorf  
Tel.: (0211) 45 61-0, Fax: (0211) 4 54 10 97  
www.idw.de, info@idw.de

ISSN 2365-0303

##### V. i. S. d. P.

WP StB Prof. Dr. Klaus-Peter Naumann,  
Sprecher des Vorstands

##### Redaktion

Dipl.-Kfm. Dr. Karl Heinz Armeloh (verantw.),  
Dipl.-Volksw. Cornelia Schrage (verantw.),  
RAin Annette Schmid, E-Mail: schrage@idw.de

Abdruck, auch auszugsweise, nur mit  
Genehmigung des Herausgebers gestattet.

##### Erscheinungstag:

Immer zum 8. des Monats.

##### Anzeigen- und Beilagenaufträge

IDW Verlag GmbH  
Jochen Kolb  
Tersteegenstraße 14, 40474 Düsseldorf  
Tel.: (0211) 4516-151, Fax: (0211) 4561-88-151  
E-Mail: kolb@idw-verlag.de

##### Anzeigenpreise

Zurzeit gelten die Preise & Bedingungen der  
Mediadaten 2017. Anzeigenschluss: 14 Tage  
vor Erscheinen.

##### Bezugspreise

Der Bezugspreis für ein Exemplar je Nummer ist im Mit-  
gliedsbeitrag enthalten. Zusatzexemplare je Nummer 4,- Euro  
zuzüglich Mehrwertsteuer.

##### Bildrechte

Titel u. S. 800 ff.: ©istock.com/saemilee; S. 798 u. S. 852: ©fotolia.  
com/kasto; S. 807 u. S. 851: ©istock.com/DoroO; S. 809 u. S. 811:  
©fotolia.com/scusi; S. 812: ©istock.com/mattjeacock; S. 813:  
©istock.com/jamesjames2541; S. 816: ©istock.com/RonyZmiri;  
S. 817 u. S. 825: ©istock.com/A-Digit; S. 821: ©istock.com/fan-  
dijki; S. 822: ©istock.com/mustafahacalaki; S. 823: ©fotolia.com/  
yuliuifu; S. 823: ©istock.com/dolgachov; S. 825: ©istock.com/  
A-Digit; S. 828, links: ©istock.com/AndreyPopov; S. 828, Mitte:  
©istock.com/Emir Memedovski; S. 828, rechts: ©istock.com/  
OJO\_Images.

##### Druck:

Bagel Security-Print GmbH & Co. KG, Mönchengladbach