



## ABHANDLUNGEN

<b>Josef Müllner:</b> Zulässigkeit und Schranken der sozialhilferechtlichen Ersatzpflicht des Geschenknehmers	405
<b>Marina Kaspar:</b> Mindestsicherung für Unionsbürger zwischen <i>Brey</i> und <i>Dano</i> – Eine Analyse des Erkenntnisses des Verwaltungsgerichtshofes vom 9. 8. 2016, Ro 2015/10/0050	417
<b>Reinhard Klaushofer:</b> Platzverbotszonen – die perfekten Orte, um sich ungestört zu versammeln?	425
<b>Bernd Wieser:</b> Der Jagdverwalter nach steiermärkischem Jagdrecht	429

## TAGUNGSBERICHTE

<b>Cornelia Lanser/Corinna Potocnik-Manzouri/Johannes Safron/Franziska Tillian/Nikolaus Wieser:</b> Die Europäische Union im Angesicht politischer und technologischer Herausforderungen – alter Wein in neuen Fässern?	440
<b>Peter Thalmann:</b> In the Maelstrom of Crises – European Solidarity under Pressure	449

## RECHTSPRECHUNGSBERICHTE

<b>Thomas Kröll:</b> Rechtsprechungsbericht: Verfassungsgerichtshof und Unionsgerichte	452
<b>Harald Eberhard/Christian Ranacher/Martina Weinhandl unter Mitwirkung von Klaus Wallnöfer:</b> Rechtsprechungsbericht: Landesverwaltungsgerichte, Bundesverwaltungsgericht und Verwaltungsgerichtshof	473

## FACHLITERATUR

<b>Benjamin Kneihls/Georg Lienbacher</b> (Hrsg), Rill-Schäffer-Kommentar Bundesverfassungsrecht, 17. Lieferung (Peter Pernthaler)	503
<b>Benjamin Kneihls/Georg Lienbacher</b> (Hrsg), Rill-Schäffer-Kommentar Bundesverfassungsrecht, 18. Lieferung (Peter Pernthaler)	507
<b>Richard Elhenický</b> (Hrsg), Körperschaften öffentlichen Rechts (Sebastian Schmid)	509
<b>Ulrike Giera</b> , Individualrechte im europäischen Umweltrecht und ihre Durchsetzung im nationalen Recht (Teresa Weber)	510

---

# ZHR

---

## Zeitschrift für das gesamte Handelsrecht und Wirtschaftsrecht

### 181. Band 2017

Begründet 1858 von *L. Goldschmidt*

*Herausgegeben von*

Professor Dr. *Mathias Habersack*, Ludwig-Maximilians-Universität München  
Professor Dr. Dr. h. c. mult. *Karsten Schmidt*, Bucerius Law School, Hamburg  
Professor Dr. Dr. h. c. *Wolfgang Schön*, Max-Planck-Institut für Steuerrecht und  
Öffentliche Finanzen, München

*gemeinsam mit*

Professor Dr. *Gregor Bachmann*  
Humboldt-Universität zu Berlin

Professor Dr. Dres. h. c. *Theodor Baums*  
Universität Frankfurt/Main

Professor Dr. *Martin Burgi*  
Ludwig-Maximilians-Universität  
München

Dr. *Peter Hemeling*  
Rechtsanwalt, München

Professor Dr. *Michael Hoffmann-Becking*  
Rechtsanwalt, Düsseldorf

Professor Dr. *Reinhard Marsch-Barner*  
Rechtsanwalt, Frankfurt/Main

Professor Dr. *Thomas Mayen*,  
Rechtsanwalt, Bonn

Professor Dr. *Peter O. Mülbart*  
Universität Mainz

Professor Dr. Dr. h. c. mult. *Peter-Christian  
Müller-Graff*  
Universität Heidelberg

Professor Dr. *Lutz Strohn*  
Richter am Bundesgerichtshof a. D.,  
Karlsruhe

**R&W**

Fachmedien Recht und Wirtschaft

**Deutscher Fachverlag GmbH**  
**Frankfurt am Main**

# Inhalt des 181. Bandes



## Editorials

<i>Burgi, Martin</i> , Freiheitsgewinn durch Differenzierung: Zum Schutz der unternehmerischen Berufsausübung . . . . .	1
<i>Hemeling, Peter</i> , Europäische Finanz- und Kapitalmarktregulierung auf dem Prüfstand . . . . .	595
<i>Hoffmann-Becking, Michael</i> , Sinn und Unsinn der D&O-Versicherung . .	737
<i>Marsch-Barner, Reinhard</i> , Corporate Whistleblowing . . . . .	847
Hinweis der Schriftleitung . . . . .	159

## Abhandlungen

<i>Bayer, Walter und Scholz, Philipp</i> , Die Anfechtung von Hauptversammlungsbeschlüssen wegen unrichtiger Entsprechenserklärung . . . . .	861
<i>Bitter, Georg</i> , Insolvenzvorsorge durch Rangrücktritt und Patronatsvereinbarung . . . . .	428
<i>Erle, Bernd</i> , Dividendenausschüttungen in der Vorerbschaft . . . . .	816
<i>Franck, Jens-Uwe</i> , Zwischen Marktordnung und Interessenausgleich: Pauschalierung von Kartellschäden und AGB-Recht . . . . .	955
<i>Gehrlein, Markus</i> , Insolvenzanfechtungsrecht als Auslegungshilfe bei den Tatbeständen der Haftung für verbotene Zahlungen . . . . .	482
<i>Grigoleit, Hans Christoph</i> , Zivilrechtliche Grundlagen der Wissenszurechnung . . . . .	160
<i>Habersack, Mathias</i> , Verhinderungsverbot und Pflichtangebotsregel – Eckpfeiler des europäischen Übernahmerechts? . . . . .	603
<i>Hoffmann, Jochen, Hauptert, Vincent und Freiling, Felix</i> , Anscheinsbeweis und Kundenhaftung beim Online-Banking . . . . .	780
<i>Ibrig, Hans-Christoph</i> , Wissenszurechnung im Kapitalmarktrecht – untersucht anhand der Pflicht zur Ad-hoc-Publizität gemäß Art. 17 MAR . .	381
<i>Klöhn, Lars</i> , Der Aufschub der Ad-hoc-Publizität zum Schutz der Finanzstabilität (Art. 17 Abs. 5 MAR) . . . . .	746
<i>Krause, Rainer</i> , Atypische Kapitalerhöhungen im Aktienrecht . . . . .	641
<i>Lehmann, Matthias</i> , Braucht Europa ein Handelsgesetzbuch? . . . . .	9
<i>Mock, Sebastian</i> , Informationsbeschaffung durch den besonderen Vertreter . . . . .	688
<i>Mylich, Falk</i> , Gegenstandsbezogene Ausschüttungssperren und gesellschaftsrechtliche Kapitalschutzmechanismen . . . . .	87
<i>Naumann, Klaus-Peter und Siegel, Daniel P.</i> , Wissensorganisation . . . . .	273
<i>Schmidt, Jessica</i> , Der European Model Company Act (EMCA) . . . . .	43

<i>Schnorbus, York</i> , Der variable Ausgleich nach § 304 Abs. 2 S. 2 AktG – Der Versuch einer Wiederbelebung . . . . .	902
<i>Schürnbrand, Jan</i> , Wissenszurechnung im Konzern – unter besonderer Berücksichtigung von Doppelmandaten . . . . .	357
<i>Schweitzer, Heike</i> , Kommunale Daseinsvorsorge zwischen Kartellrecht und öffentlich-rechtlicher Gebührenkontrolle . . . . .	119
<i>Spindler, Gerald</i> , Wissenszurechnung in der GmbH, der AG und im Konzern . . . . .	311
<i>Thole, Christoph</i> , Grenzen vorinsolvenzlicher Lösungsklauseln . . . . .	548
<i>Wagner, Gerhard</i> , Wissenszurechnung: Rechtsvergleichende und rechtsökonomische Grundlagen . . . . .	203

### Diskussionsberichte

Diskussionsbericht zu den Referaten von <i>Hans Christoph Grigoleit</i> , <i>Gerhard Wagner</i> und <i>Klaus-Peter Naumann (Erik Röder)</i> . . . . .	302
Diskussionsbericht zu den Referaten von <i>Gerald Spindler</i> und <i>Hans-Christoph Ihrig (Christoph Andreas Weber)</i> . . . . .	416
Diskussionsbericht zu den Referaten von <i>Georg Bitter, Markus Gehrlein</i> und <i>Christoph Thole (Max Foerster)</i> . . . . .	581

### Literatur

<i>Döge, Melanie</i> , Der Entwurf eines HGB für die Stadt Frankfurt am Main von 1811 (Rezensent: <i>Barbara Dölemeyer</i> ) . . . . .	843
<i>Damler, Daniel</i> , Konzern und Moderne, Die verbundene juristische Person in der visuellen Kultur 1880–1980 (Rezensent: <i>Karsten Schmidt</i> ) . . . . .	147
<i>Groten, Andreas</i> , corpus und universitas, Römisches Körperschafts- und Gesellschaftsrecht: zwischen griechischer Philosophie und römischer Politik (Rezensent: <i>Johannes Platschek</i> ) . . . . .	153
<i>Hueck, Tobias</i> , Die Familienverfassung – Rechtliche Konturen eines Instruments der Governance in Familienunternehmen (Rezensent: <i>Knut Werner Lange</i> ) . . . . .	1014
<i>Merkt, Hanno, Probst, Arno und Fink, Christian</i> , Rechnungslegung nach HGB und IFRS (Rezensent: <i>Ernst Thomas Kraft</i> ) . . . . .	840
<i>Reiswich, Patrick</i> , Das Rechtsprinzip des Verwässerungsschutzes (Rezensent: <i>Tim Florstedt</i> ) . . . . .	150

<i>Muscheler, Karlheinz und Zimmermann Reinhard</i> , (Hrsg.), Zivilrecht und Steuerrecht, Erwerb von Todes wegen und Schenkung (Rezensent: <i>Wolfgang Schön</i> ) . . . . .	731
<i>Kollmann, Hanns-Peter</i> , Negative Zinsen, eine rechtsökonomische Analyse (Rezensent: <i>Dimitrios Linardatos</i> ) . . . . .	733
<i>Zetzsche, Dirk A.</i> , Prinzipien der kollektiven Vermögensanlage (Rezensent: <i>Klaus Ulrich Schmolke</i> ) . . . . .	1007



# Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Aktien-, Unternehmens- und Kapitalmarktrecht

## Herausgeber:

Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Universität Tübingen, E-Mail: [assmann@uni-tuebingen.de](mailto:assmann@uni-tuebingen.de) ·  
Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: [mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de](mailto:mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de)

**in Verbindung mit** VorsRiBGH Prof. Dr. Ingo Drescher, Karlsruhe · Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth ·  
RA Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Mannheim · Prof. Dr. Jens Koch, Bonn · Prof. Dr. Hans-Joachim Mertens,  
Königstein · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Prof. Dr. Jochen Vetter, München ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner, Tübingen

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

RA Prof. Dr. Michael Arnold, Stuttgart · Prof. Dr. Walter Bayer, Jena · Dipl.-Verw. Wiss. Marianne Gajo,  
Spaichingen · Dr. Thomas Ledermann, Hamburg · Dr. Franz-Josef Leven, Frankfurt a.M. · Dr. Stefan Mai,  
Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Mutter, Düsseldorf · Markus Rieger, Wolfratshausen · WP Prof. Dr. Eberhard  
Scheffler, Hamburg · Dipl.-Vw. Christoph Schlienkamp, Düsseldorf · Andreas Schmidt, München ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Daniela Weber-Rey, LL.M., Frankfurt a.M. ·  
RA Dr. Jochen Weck, München

## Steuer-Journal:

Streck Mack Schwedhelm, Rechtsanwälte/Fachanwälte für Steuerrecht, Köln/Berlin/München

## Inhalt

[die-aktiengesellschaft.de](http://die-aktiengesellschaft.de)

### Aufsätze

#### **RA Dr. Felix Gaul – Ungelöste Fragen des Auslagensatzes für Aufsichtsratsmitglieder in Zeiten schwindender Vergütungsakzeptanz**

Hohe Managergehälter stoßen nicht nur – wie die Hauptversammlungssaison 2017 belegt – unter Aktionären, sondern auch in Öffentlichkeit und Politik auf immer mehr Widerstand. Zunehmend richtet sich die Kritik auch gegen die Aufsichtsratsvergütung, was dazu führte, dass die DAX-Konzerne vom System der variablen Vergütungsbestandteile abgerückt sind. Wenig Beachtung fanden im Rahmen der aktuellen Debatte hingegen die Auslagen, die den Aufsichtsratsmitgliedern über die Vergütung hinaus zu erstatten sind. Angesichts der schwindenden Akzeptanz hoher Managergehälter besteht Anlass, die Praxis des Auslagensatzes, die bis heute ungelöste Fragen aufwirft, kritisch zu überprüfen. Dabei wird auch untersucht, ob dem Aufsichtsrat ein eigenes Budget für den Auslagensatz eingeräumt werden sollte. .... 877

#### **RA Dr. Matthias Hentzen, LL.M. – Verwendung von Verlustausgleichsleistungen im Konzern**

Wird der Verlustausgleich an die Tochtergesellschaft geleistet, muss diese über die Verwendung entscheiden. In Betracht kommen unter anderem Schuldentilgung oder Wiederanlage im Konzern. Wegen der besonderen Anforderungen, die an den Verlustausgleich gestellt werden, kann der Prüfungsmaßstab für eine solche Entscheidung von dem im Cash-Pool geltenden Maßstab abweichen. .... 885

### Rechtsprechung

Anwendung der Übernahmerrichtlinie bei Kollusion hinsichtlich des Preises eines Übernahmeangebots

(EuGH, Urt. v. 20.7.2017 – C-206/16, ECLI:EU:C:2017:572 – Marco Tronchetti Provera SpA u.a. ./ Consob) ..... 892

## Inhalt

Unterlassungsanspruch gegen AG, Vollstreckung von Ordnungshaft gegen Mitglieder des Vorstands	(BVerfG, Beschl. v. 9.5.2017 – 2 BvR 335/17).....	895
Fusionskontrollrechtliches Vollzugsverbot; Beiladung zum Fusionskontrollverfahren	(BGH, Beschl. v. 18.7.2017 – KVZ 5/16 – Edeka/Kaiser's Tengelmann).....	898
Vorzugsaktien bei Spaltung einer AG, Freigabeverfahren	(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 22.6.2017 – I-6 AktG 1/17) .....	900
Befristung der gerichtlichen Bestellung eines Aufsichtsratsmitglieds nach § 104 Abs. 2 AktG	(OLG Frankfurt, Beschl. v. 15.5.2017 – 20 W 147/17) .....	910

## Buchbesprechungen

<b>Prof. Dr. Ulrich Noack – Krieger/Uwe H. Schneider (Hrsg.), Handbuch Managerhaftung</b> .....	912
---	-----

## AG Report

### Rechts-Report | Anlegerschutz

BGH kippt mehrere Entgeltklauseln der Sparkasse Freiburg – Anm. zu BGH v. 12.9.2017 – XI ZR 590/15 ( <i>Ina Klingler</i> ).....	R379
---	------

### Kapitalmarkt-Report | Börse

EEX übernimmt Powernext ganz ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R380
Baltische Staaten planen pan-baltischen Kapitalmarkt ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R380
CME Group plant Bitcoin Futures ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R380
Lkw-Fracht-Futures in den USA geplant ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R381
Lizenzvereinbarung für Indexfutures zwischen Nasdaq Dubai und MSCI ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R381
Börse Singapur feiert 10-jähriges Bestehen von Catalist ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R381

### Branchen- und Unternehmens-Report | Branchen-Nachrichten

Wirtschaftslage des deutschen Mittelstands im Herbst 2017 ( <i>Marion Müller</i> ).....	R382
Wirtschaftliche Entwicklung des deutschen Pkw-Marktes im Oktober 2017 ( <i>Marion Müller</i> ).....	R382
Konjunkturelle Lage des deutschen Hotel- und Gaststättengewerbes im Herbst 2017 ( <i>Marion Müller</i> ).....	R383

### Branchen- und Unternehmens-Report | Jahresabschlüsse

Deutz AG – Konzernabschluss zum 31.12.2016 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> ).....	R383
Drägerwerk AG & Co. KGaA – Konzernabschluss zum 31.12.2016 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> ).....	R384

### Bibliothek

Neuerscheinungen ( <i>Barbara Lange</i> ).....	R386
Zeitschriftenspiegel ( <i>Katharina Melko</i> ).....	R386



## Perfekt ausbilanziert.

Eine systematische und umfassende Kommentierung des Handelsbilanz- und Steuerbilanzrechts. Mit intensiven Querbezügen zum Gesellschaftsrecht.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/hkms](http://otto-schmidt.de/hkms)

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b>	<b>M4</b>
<i>Peter C. Lorson / Ellen Haustein</i>	
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M8</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M10</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M17</b>
<b>Handelsblatt Nachrichten</b>	<b>M26</b>
<b>Neue Datenbankinhalte</b>	<b>M27</b>
<b>Veranstaltungsbericht</b>	<b>M28</b>
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M30</b>
<b>Worte der Woche</b>	<b>M32</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Abschlussprüfung/IFRS/Rechnungslegung

#### **Fair value accounting, Marktinformation und Abschlussprüfung**

*Prof. Dr. Thomas Schildbach, Passau*

DB1253259 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 3005

### KOMPAKT

Rechnungslegung/Unternehmensbewertung

#### **IDW: Auswirkungen der digitalen Transformation auf Finanzberichterstattung und Unternehmensbewertung**

*WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner / Gregor Zimny, M.Sc., München*

DB1257226

S. 3012

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Bilanzsteuerrecht/Gewinnermittlung/Insolvenzrecht

#### **Das Ende des Sanierungserlasses – eine Chance für das allgemeine Billigkeitsrecht!**

*RA/FAStR/StB Stefan Liedtke / StBin Fatamh Daowd, Düsseldorf*

DB1253595 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 3013

Körperschaftsteuer

#### **Überblick über die Rspr. zur vGA im Zeitraum 2016/2017**

*RA/FAStR/WP/StB Dr. Ralf Kohlhepp, Hamburg*

DB1253636 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 3019

### KOMPAKT

Bilanzsteuerrecht

#### **Anmerkung zu BMF vom 24.11.2017 zur Übermittlungspflicht von E-Bilanzen bei atypisch stillen Gesellschaften**

*Dipl.-Fw. Alexander Rukaber, Diepholz*

DB1257018

S. 3027

Bilanzsteuerrecht

#### **Abzinsung von Angehörigendarlehen**

*RiBFH Prof. Dr. Francesca Werth, München*

DB1257270

S. 3028

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewinnermittlung

#### **Bilanzsteuerrechtliche Berücksichtigung von Verpflichtungsübernahmen**

*BMF, Schreiben vom 30.11.2017*

DB1257016

S. 3029

Einkommensteuer

#### **Steuerliche Förderung der bAV**

*BMF, Schreiben vom 06.12.2017*

DB1257676

S. 3033

Einkommensteuer

#### **Sonderausgaben: Sozialversicherungsbeiträge im Ausland tätiger und in Deutschland wohnender Arbeitnehmer**

*BMF, Schreiben vom 11.12.2017*

DB1257681

S. 3033

Lohnsteuer/Abgabenordnung

#### **Anrufungsauskunft nach § 42e EStG**

*BMF, Schreiben vom 12.12.2017*

DB1257778

S. 3033

### ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

#### **Insolvenzbedingter Ausfall einer privaten Darlehensforderung als Verlust bei den Einkünften aus Kapitalvermögen**

*BFH, Urteil vom 24.10.2017 – VIII R 13/15*

DB1258148

S. 3035

Körperschaftsteuer

#### **Organschaft: Keine sachliche Unbilligkeit bei verzögerter Registereintragung**

*BFH, Urteil vom 23.08.2017 – I R 80/15*

DB1258145

S. 3036

Umsatzsteuer

**Verpflichtung von Rechtsanwälten zur Abgabe der Zusammenfassenden Meldung trotz Schweigepflicht**

*BFH, Urteil vom 27.09.2017 – XI R 15/15*

DB1256833

S. 3039

Umsatzsteuer

**Vergütungsverfahren - Vorzulegende Belege**

*BFH, Urteil vom 30.08.2017 – XI R 24/16*

DB1256402

S. 3043

Umsatzsteuer/Abgabenordnung

**Haftungsbescheid - Einwendungsausschluss des Geschäftsführers einer GmbH**

*BFH, Urteil vom 27.09.2017 – XI R 9/16*

DB1256404

S. 3047

**WIRTSCHAFTSRECHT**

**AUFSATZ**

Umwandlungsrecht/Europarecht

**Grenzüberschreitender Formwechsel: Das Urteil des EuGH in der Rs. „Polbud“ in der praktischen Anwendung**

*Notar/RA Roman Bärwaldt / RA Dr. Sebastian Hoefling, Berlin*

DB1257733 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 3051

**KOMPAKT**

Insolvenzrecht

**Die insolvenzrechtliche Behandlung von Darlehen mittelbar beteiligter Gesellschafter**

*RA Dr. Klaus Schmid-Burgk, Hamburg*

DB1257574

S. 3057

**ENTSCHEIDUNGEN**

Kapitalmarktrecht

**Bestimmung angemessener Gegenleistung für Übernahmeangebot: Berücksichtigung des Erwerbspreises von Wandelschuldverschreibungen**

*BGH, Urteil vom 07.11.2017 – II ZR 37/16*

DB1258151

S. 3058

GmbH-Recht

**Geschäftsführerhaftung gem. 64 GmbHG: Zum Ausgleich masseschmelnder Zahlungen**

*OLG München, Urteil vom 22.06.2017 – 23 U 3769/16, n. rkr.; Az. BGH: II ZR 248/17*

DB1245151

S. 3062

Kartellrecht/Europarecht

**Kartellrechtliche Zulässigkeit des Verbots von Drittplattformen beim selektiven Vertrieb von Luxuswaren**

*EuGH, Urteil vom 06.12.2017 – Rs. C-230/16 – Coty Germany GmbH*

DB1258078

S. 3066

Rechtsanwaltsrecht

**Pflicht des Prozessbevollmächtigten, für seine Urlaubsvertretung Sorge zu tragen**

*BGH, Beschluss vom 13.07.2017 – IX ZB 110/16*

DB1255785

S. 3070

**ARBEITSRECHT**

**AUFSATZ**

Arbeitnehmerüberlassung

**Leiharbeit: Nach der Reform ist vor der Reform?**

*RA/FAArbR Andreas Kössel, Frankfurt/M. /*

*RA/FAArbR Dr. Sebastian Stütze, Hamburg*

DB1256420 (Kurzfassung vgl. S. M15)

S. 3071

**KOMPAKT**

Arbeitszeitrecht

**EuGH: Wöchentlicher Pflichtruhetag muss nicht zwingend am siebten Tag gewährt werden**

*RA/FAArbR Dr. Wolfgang Lipinski / RAin Katharina Domni, München*

DB1257025

S. 3077

Arbeitsvertragsrecht

**Nichtbefolgung unbilliger Weisungen rechtfertigt keine Sanktionen**

*RA/FAArbR Dr. Sebastian Schröder, Düsseldorf*

DB1256612

S. 3078

Entgeltrecht/Arbeitsvertragsrecht

**Annahmeverzugslohn: Keine Vergütung ohne Leistungsfähigkeit**

*RA Dr. Sven Lohse, Düsseldorf*

DB1257026

S. 3079

Betriebsverfassungsrecht

**Unzuständigkeit der Einigungsstelle bei durchgeführter Betriebsänderung**

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

DB1256613

S. 3080

Betriebsverfassungsrecht

**Vergütung eines Beisitzers der Einigungsstelle**

*RA Alexander Maximilian Kossakowski, Düsseldorf*

DB1257024

S. 3081

**ENTSCHEIDUNGEN**

Betriebsverfassungsrecht/Verfahrensrecht

**Mitbestimmung bei der Einführung einer Selbstverpflichtung im Umgang mit mobilen Daten**

*BAG, Beschluss vom 22.08.2017 – 1 ABR 52/14*

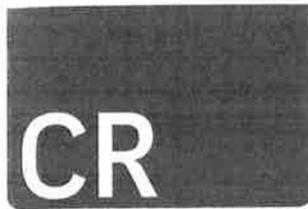
DB1257235

S. 3082



## Unternehmensrelevante Rechtsentwicklungen 2017 – Bedeutung für 2018

Überblick ( <i>Kirchfeld/Wilsing</i> )	1
<b>BETRIEBSWIRTSCHAFT</b>	
<hr/>	
Bilanzrecht ( <i>Schafitzl/Crezelius</i> )	3
<b>STEUERRECHT</b>	
<hr/>	
Steuerrecht ( <i>Rosenberg/Placke/Stadler/Jetter</i> )	5
<b>WIRTSCHAFTSRECHT</b>	
<hr/>	
Aktienrecht ( <i>Johannsen-Roth/Horcher/Kießling</i> )	17
Übernahmerecht ( <i>Oppenhoff/Illert</i> )	24
GmbH-Recht ( <i>Pofahl/Hoffmann-Frisch</i> )	27
Personengesellschaftsrecht ( <i>Klaaßen-Kaiser/van Lier</i> )	30
M&A-Transaktionen ( <i>Harder/Kaplan</i> )	32
Öffentliches Wirtschaftsrecht ( <i>Hager/Sack/Losch/Kaßmann</i> )	35
Wettbewerbs- und Kartellrecht ( <i>Seeliger/Klauß</i> )	39
Kredit- und Kapitalmarktrecht ( <i>Trinkaus/Lauer/Rinne/Dey</i> )	42
Bankaufsichtsrecht ( <i>Winter/Dehio</i> )	50
Versicherungsrecht ( <i>Krauel/Winter</i> )	53
Datenschutz- und IT-Recht ( <i>Berger/Schmitt</i> )	55
Insolvenzrecht ( <i>Vorwerk/Bettermann</i> )	60
<b>ARBEITSRECHT</b>	
<hr/>	
Arbeitsrecht ( <i>Devey/Gumnior/Bernard</i> )	63



# Computer und Recht



Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie

## Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Michael Bartsch, Karlsruhe · RA Dr. Malte Grützmaker, LL.M. (London), Hamburg ·  
RA Prof. Niko Härting, Berlin · RA Sven-Erik Heun, Frankfurt a.M. · RA Thomas Heymann, Frankfurt a.M. · RA Prof.  
Dr. Jochen Schneider, München · RA Prof. Dr. Fabian Schuster, Düsseldorf · Prof. Dr. Indra Spiecker gen. Döh-  
mann, LL.M. (Georgetown Univ.) · Prof. Dr. Gerald Spindler, Universität Göttingen

## Beirat:

PA Jürgen Betten, München · Prof. Dr. Joachim Bornkamm, Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe, und  
Universität Freiburg · RA Prof. Dr. Peter Bräutigam, München · Prof. Dr. Thomas Dreier M.C.J., Universität Karls-  
ruhe · RA Prof. Dr. Stefan Ernst, Freiburg/Br. · Dr. Jens-L. Gaster, Europäische Kommission, Brüssel · RA Prof. Dr.  
Marco Gercke, Direktor des Cybercrime Research Institute, Köln · Prof. Dr. Dirk Heckmann, Universität Passau ·  
Prof. Dr. Thomas Hoeren, Universität Münster · Dr.-Ing. Peter Hoppen, Köln · Lothar Jaeger, Vorsitzender Richter  
am OLG a.D., Köln · Prof. em. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kilian, Leibniz Universität Hannover · Prof. Dr. Michael Leh-  
mann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institut und Universität München · Prof. Dr. Ulrich Loewenheim, Universität  
Frankfurt a.M. · Prof. Dr. Josef Mehrings, Fachhochschule Münster · Prof. Dr. Axel Metzger, LL.M. (Harvard), Hum-  
boldt Universität Berlin · RA Prof. Claus-Dieter Müller-Hengstenberg, Böblingen · Rechtsinformatiker Dr. iur. Falk  
Peters, Bonn · Dr. Peter Rädler, LL.M. (Cambridge, UK), Rechtsanwalt beim BGH · RA und Dipl.-Inform. Dr. Helmut  
Redeker, Bonn · RA Prof. Dr. Joachim Scherer, LL.M. (Columbia), Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Schuppert, LL.M.  
(Harvard), München · Prof. Dr. Ulrich Sieber, Max-Planck-Institut für ausl. und int. Strafrecht, Freiburg, und  
Rechtsinformatikzentrum der Universität München · Prof. Dr. Olaf Sosnitzer, Würzburg · Prof. Dr. Eike Ullmann,  
Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe · Prof. Dr. Hanns Ullrich, Gräfelting · Europäische RAin PD Dr. Irini  
Vassilaki, Athen · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen, Köln · Prof. Dr. Andreas Wiebe, LL.M. (Virginia),  
Universität Göttingen · Prof. Dr. iur. Dipl.-Biol. Herbert Zech, Universität Basel

## Inhalt

cr-online.de

### IT und Software

#### Aufsätze

**Christoph G. Paulus / Robin Matzke – Digitalisierung und private Rechtsdurchsetzung** – Relativierung der Zwangsvollstreckung durch smarte  
IT-Lösungen?

Technische Innovationen werden Gläubigern weitgehende Möglichkeiten privater Rechtsdurchsetzung bieten, die sich zeitlich vor und neben dem  
eigentlich zu beschreitenden Zwangsvollstreckungsverfahren abspielen können. Das Verhältnis hoheitlicher zu privaten Maßnahmen wird da-  
durch zunehmend von der Abgrenzung vom Sachen- zum Immaterialgüterrecht bestimmt. Nach einer Einführung in die Ausgangslage (I.) und  
der Erläuterung der relevanten technischen Begriffe (II.) wird der zivilrechtliche Regelungsrahmen für private Rechtsdurchsetzung analysiert (III.1.).  
Schließlich wird für ein neues Verständnis des Sachbegriffs plädiert (III.2.). ..... 769

#### Rechtsprechung

BGH: Anfertigung von Sicherungskopien stellt vergütungspflichtige Vervielfältigung  
dar – externe Festplatten  
(BGH, Urt. v. 16.3.2017 – I ZR 35/15) ..... 778

OLG Hamm: Kostenlose Zurverfügungstellung von Software unter GNU durch Uni-  
versität  
(OLG Hamm, Urt. v. 13.6.2017 – 4 U 72/16)  
**m. Anm. Dominik Eickemeier / Lutz Martin Keppeler** ..... 783

## Inhalt

OLG Köln: Unberechtigte Schutzrechtsverwarnung gegen UsedSoft

(OLG Köln, Urt. v. 24.6.2016 – 6 U 173/15) ..... 788

**Daten und Sicherheit****Aufsätze****Jan-Michael Grages / Kai-Uwe Plath – Black Box statt Big Brother: Datenschutzkonforme Videoüberwachung unter BDSG und DSGVO**

Nach einer kurzen Einleitung (I.) werden die Spezifikationen des Black-Box-Verfahrens erläutert (II.). Anschließend wird eingeordnet, wie das Black-Box-Verfahren durch Rechtsprechung, Literatur und Aufsichtsbehörden bewertet wird (III.), und ein Abgleich mit den gesetzlichen Anforderungen an eine zulässige Videoüberwachung vorgenommen (IV.). Schließlich werden Praxishinweise zur Implementierung eines zielführenden Black-Box-Verfahrens gegeben (V.) und ein Fazit zur Eignung und zur Leistungsfähigkeit der Ausgestaltungsvariante gezogen (VI.). ..... 791

**Martin Schallbruch – IT-Sicherheitsrecht – Schutz digitaler Dienste, Datenschutz und Datensicherheit – Zur Entwicklung des IT-Sicherheitsrechts in der 18. Wahlperiode (Folge 2)**

Im ersten Beitrag (CR 10/2017, 648 ff.) wurden nach einem Gesamtüberblick die Regelungen zum Schutz informationstechnischer Systeme im Bereich der kritischen Infrastrukturen und der staatlichen Informationstechnik vorgestellt. In diesem zweiten Beitrag werden die verschiedenen Regelungen zum Schutz digitaler Dienste (I.) und zum Schutz der Datensicherheit im neuen Datenschutzrecht (II.) erörtert. .... 798

**Rechtsprechung**

OVG Lüneburg: Best Practice bei Black-Box-Videoüberwachung

(OVG Lüneburg, Urt. v. 7.9.2017 – 11 LC 59/16)..... 805

**Internet und E-Commerce****Aufsätze****Karl-Nikolaus Peifer – Fake News und Providerhaftung – Warum das NetzDG zur Abwehr von Fake News die falschen Instrumente liefert**

Fake News sind bereits begrifflich schwer zu fassen (I.) und die gesetzliche Definition des NetzDG hilft bei der begrifflichen Klärung (II.) nicht. Das zeigt eine genauere Analyse des Gesetzes und des Ansatzes, die Provider für einen unklaren Sachverhalt in Anspruch zu nehmen (III.). Wollte man das Phänomen Fake News bereits bei den Providern bekämpfen, müsste man ihnen ähnliche Pflichten auferlegen, wie sie bereits derzeit Massenkommunikationsanbieter wie Rundfunk und Presse treffen. .... 809

**Rechtsprechung**

EuGH: Öffentliche Wiedergabe auf Filesharing-Plattform

(EuGH, Urt. v. 14.6.2017 – Rs. C-610/15, ECLI:EU:C:2017:456 – Stichting Brein vs. Ziggo BV und XS4ALL Internet BV) .... 813

OLG Köln: Werktägliche Pflichtkontrolle durch Marketplace-Händler auf Amazon

(OLG Köln, Beschl. v. 15.3.2017 – 6 W 31/17)..... 816

OLG Schleswig: Subsidiaritätseinwand für Suchmaschinen bei Störerhaftung

(OLG Schleswig, Beschl. v. 3.7.2017 – 9 U 30/17)..... 817

LG Augsburg: Sternchen-Bewertung im Internet als zulässige Meinungsäußerung

(LG Würzburg, Urt. v. 20.6.2017 – 22 O 560/17)..... 817

Fortbildung mit  
Online-Fachseminaren  
– kurzfristig anmelden!

Die Online-Fachseminare erfüllen **§ 15 FAO**

**Günstiger  
Preis 95 €**



Aktuelle Termine, Informationen und Anmeldung unter **otto-schmidt.de/telelex**

## Inhalt

**Telekommunikation und Medien****Aufsätze**

**Matthias Leistner – Weiterübertragungsfälle zwei Jahre nach Ramses – Eine kritische Bestandsaufnahme vor dem Hintergrund der EuGH-Rechtsprechung zum Recht der öffentlichen Wiedergabe** – Warum in den Fallgruppen von ausgedehnten Antennengemeinschaften, kommerziellen Wohnungsunternehmen und Ferienwohnanlagen grundsätzlich eine „öffentliche Wiedergabe“ vorliegt

Das Urteil des BGH v. 17.9.2015 in der Rechtssache Ramses ist im Hinblick auf seine Vereinbarkeit mit Europarecht in der Literatur umstritten geblieben (II.). Der Beitrag strukturiert und bewertet die Rechtsprechung des EuGH zum vollharmonisierten Begriff der öffentlichen Wiedergabe des Art. 3 Abs. 1 InfoSoc-RL mit besonderem Fokus auf Weiterleitungsfälle (III.). Zugleich wird geklärt, wie weit die ratio decidendi des Ramses-Urteils reicht und ob z.B. Fälle wie Weiterleitung in Antennengemeinschaften, Mietshäusern oder Ferienwohnanlagen miterfasst sind (IV.). ..... 818

**Rechtsprechung**

- OLG Düsseldorf: Unzureichende Hotspot-Sicherung (OLG Düsseldorf, Urt. v. 16.3.2017 – I-20 U 17/16) ..... 829
- OLG München: Keine Kabelweiterleitung durch Internet-Videorecorder – YouTV (OLG München, Urt. v. 6.4.2017 – 6 Sch 21/16 WG) ..... 831

**Report und Technik****Aufsätze**

**Philipp Kühn – Formerfordernisse in der IT-Beschaffung im regulierten Bereich und die elektronische Signatur**

Nach kurzer Einführung zu Formerfordernissen in regulierten Bereichen (I.) untersucht der Beitrag zunächst im Datenschutz (II.) die Formerfordernisse der Auftragsverarbeitung mit Subdienstleistern. Sodann werden die Formerfordernisse für eine Ausgliederung im Sinne des Versicherungsaufsichtsgesetzes (III.) und für eine Auslagerung unter Bankenaufsicht (IV.) erörtert. Schließlich werden die Vor- und Nachteile einfacher, fortgeschrittener und qualifizierter elektronischer Signaturen aufgezeigt und daraus Hinweise für die Praxis (VI.) entwickelt. .... 834

**CR Report****Daten und Sicherheit**

- EuGH: Datenschutzrechtliche Verantwortung für Facebook-Fanpage (*Mandy Hrube*) ..... R132
- EuGH: Schlussanträge des Generalanwalts Bobeks zur Verbrauchereigenschaft bei Klagen gegen Facebook (*Julia Schafdecker*) ..... R132
- KG: Unwirksame Einwilligungserklärung zur Datenweitergabe in Facebooks App-Center (*Matthis Grenzer*) ..... R133

**Internet und E-Commerce**

- OLG Bremen: Zur Klageerzwingung bei Urheberrechtsverletzungen im Internet (*Marvin Jäschke*) ..... R134
- BVerwG: Zum Verbot von Casino-, Rubellos- und Pokerspielen im Internet (*Jan Lundberg*) ..... R134
- EGMR: Bedeutung von Online-Archiven für Bildung und Forschung (*Mandy Hrube*) ..... R135

**Report und Technik**

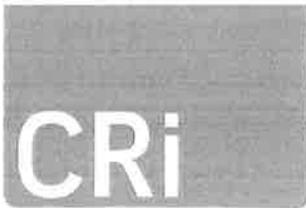
- Europäische Kommission: Expertengruppe gegen Fake News (*Matthis Grenzer / Frankfurt/M.*) ..... R136

**Tagungsberichte**

- DGRI Jahrestagung 2017: „Digitale Agenda“ (*Thilo Gottschalk / Tim Templin / Sven Vetter*) ..... R136

**Buchbesprechungen**

- Dominik König: Das einfache, unentgeltliche Nutzungsrecht für jedermann (*Reto Mantz*) ..... R138



# Computer Law Review International

A Journal of Information Law and Technology

**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) · Prof. Dr. Jon Bing (Norway)† · Prof. 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) · Antonio Millé† (Argentina) · 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 Retro 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 Wodetzki (Australia)

## Table of Contents

[cr-international.com](http://cr-international.com)

### Articles

**John Beardwood / Mark Bowman – Using a Hammer to Crack a Nut: Troubling Global Trend Reflected in Canada’s Non-Party World-wide Internet Injunction** – Analysis of shortcomings shared in current trend of case law obliging Google as non-party to globally remove infringing content

After a quick reminder of the background giving rise to *Google Inc. v. Equustek Solutions, Inc.* (I.), the article first presents the three major shortcomings of this Canadian decision (II.) and then reflects on the (in-)appropriateness of a court ordered response (III.) before analysing the judicial shortcomings in determining whether injunctive relief should rather be sought against a third party internet service provider (IV.). ..... 161

**Paulina Jo Pesch / Christian Sillaber – Distributed Ledger, Joint Control? – Blockchains and the GDPR’s Transparency Requirements**

The article outlines the relevant characteristics of distributed ledger (DL) systems (II.) and then addresses the applicability of the GDPR (III.). The main focus (IV.) is on the discussion whether DL system participants can be considered controllers or even joint controllers that are obliged to determine their responsibilities in an arrangement pursuant to Art. 26 paras. 1, 2 GDPR (IV.). From this discussion conclusions are drawn on how to improve transparency in DL systems (V.). ..... 166

**Stephen Mutkoski – Regulation of Patient Health Information and the Use of Cloud Computing Technologies** – Trends and Recommendations

After a brief introduction (I.) the article first outlines how cloud services are an important element of the transformation of healthcare (II.) and then sets out policy recommendations for regulators and policymakers (III.) to establish appropriate data security and protection while streamlining regulator processes, requirements and reviews. .... 172

## Table of Contents

**Karl Lincke / Aaron Nourbakhsh – An Analysis of the GDPR's Effects on the Future of Cloud Outsourcing** – Winds of regulatory change threaten the ubiquity of the cloud

The article first outlines how cloud computing and data protection are interlinked (I.). It then examines the following selected GDPR changes and their impact on cloud outsourcing: The reshaped obligations for data controllers and data processors in the light of the GDPR, the crucial aspects of selecting and collaborating with a cloud provider as well as the extraterritorial reach of the new data protection regime (II.). ..... 179

---

## Case Law

---

**Canada:** Necessity to Globally De-Index Websites of Distributors in Breach of Court Orders

(Supreme Court of Canada, decision of 28 June 2017 – 2017 SCC 34 – Google Inc. v. Equustek Solutions Inc.)..... 185

**UK:** Uber Drivers As Employees

(Employment Appeal Tribunal, decision of 10 November 2017 – Appeal No. UKEAT/0056/17/DA – Uber v. Aslam, Farrar, Dawson et al.)..... 188

---

Zeitschrift für Ge

Intellectua

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

**D3-Z 327**

4

Band 9  
2017

**Symposium anlässlich des 65. Geburtstags  
von Prof. Dr. Haimo Schack**

**Malte Grützmacher**

Digitale Brüche im Urheberrecht – und ihre Auswirkungen  
insbesondere bei softwarebasierten hybriden Werken 423–446

**Florian Jotzo**

Der EuGH als Interimsnormgeber  
im digitalen Urheberrecht 447–470

**Sebastian Kubis**

Die Verletzung unionsweiter gemeinschaftsweiter Schutzrechte  
in grenzüberschreitenden „Lieferketten“ 471–490

**Constantin Kurtz**

SEP mit FRAND-Erklärung – aktuelle Fragen  
nach Huawei/ZTE 491–513

**Benjamin Raue**

Das subjektive Vervielfältigungsrecht – eine Lösung  
für den digitalen Werkgenuss? 514–538

**Malte Stieper**

Urheberrechtliche wirksame Zweckbindung von  
Vervielfältigungsstücken? 539–555

**Isabel Tillmann**

Die Kulturverträglichkeitsprüfung. Erfahrungen  
aus der Praxis 556–569

**Marcus v. Welser**

Rechtsfragen der Open Source Software –  
über den Versuch, Linux zu monetarisieren 570–588



Mohr Siebeck

## **Inhaltsverzeichnis Band 9 (2017)**

**Maximilian Becker**

Rights in Data – Industry 4.0 and the IP Rights of the Future 253–265

**Maximilian Becker**

Reconciling Data Privacy and Trade in Data –  
A Right to Data-avoiding Products 371–393

**Christian Berger**

Property Rights to Personal Data? – An Exploration of Commercial  
Data Law 340–355

**Benedikt Buchner**

Is there a Right to One's Own Personal Data? 416–419

**Andreas Christians / Michael Liepin**

The Consequences of Digitalization for German Civil Law  
from the National Legislator's Point of View 331–339

**Gillian Davies**

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

**Barbara Dölemeyer**

Hessen-Homburgs Nachdruckprivileg für Goethe 149–159

**Thomas Dreier**

Bilder im Zeitalter ihrer vernetzten Kommunizierbarkeit 135–148

**Karl-Heinz Fezer**

Data Property of the People. An Intrinsic Intellectual Property Law Sui Generis  
Regarding People's Behavior-generated Informational Data 356–370

**Leonard Fink**

Big Data and Artificial Intelligence 288–298

**IV** Inhaltsverzeichnis Band 9 (2017)

**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

**Malte Grützmacher**

Digitale Brüche im Urheberrecht – und ihre Auswirkungen insbesondere bei softwarebasierten hybriden Werken 423–446

**Ronny Hauck**

Digitale Inhalte – Verkehrsfähigkeit oder Lizenzketten? 47–71

**Jan Felix Hoffmann**

Die Haftung in der Verletzerkette 72–97

**Florian Jotzo**

Der EuGH als Interimsnormgeber im digitalen Urheberrecht 447–470

**Sebastian Kubis**

Die Verletzung unionsweiter gemeinschaftsweiter Schutzrechte in grenzüberschreitenden „Lieferketten“ 471–490

**Constantin Kurtz**

SEP mit FRAND-Erklärung – aktuelle Fragen nach Huawei/ZTE 491–513

**Justus Lauten**

Sensor Data at Small and Medium-sized Enterprises 279–287

**Michael Mattioli**

Data Policy in the United States: New Challenges 299–316

**Eva Inés Oberfell / Patrick Zurth**

Nach der Reform der Reform: Das neue Urhebervertragsrecht 21–46

**Rupprecht Podszun**

Competition and Data 406–410

**Benjamin Raue**

Das subjektive Vervielfältigungsrecht – eine Lösung für den digitalen Werkgenuss? 514–538

**Hannes Siegrist/Maria Bühner**

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

**Louisa Specht**

Property Rights Concerning Personal Data 411–415

**Gerald Spindler**

Data and Property Rights 399–405

**Gunnar Stevens / Paul Bossauer**

Dealing with Personal Data in the Age of Big Data Economies 266–278

**Malte Stieper**

Urheberrechtliche wirksame Zweckbindung von Vervielfältigungsstücken? 539–555

**Isabel Tillmann**

Die Kulturverträglichkeitsprüfung. Erfahrungen aus der Praxis 556–569

**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

**Joachim v. Ungern-Sternberg**

Ausschüttungsansprüche von Berechtigten gegen ihre Verwertungsgesellschaft 1–20

**Marcus v. Welser**

Rechtsfragen der Open Source Software – über den Versuch, Linux zu monetarisieren 570–588

**Andreas Wiebe**

A new European Data Producers' Right for the Digital Economy? 394–398

**Herbert Zech**

Building a European Data Economy – The European Commission's Proposal for a Data Producer's Right 317–330

## Biographie

### Louis Pahlow

Albert Osterrieth (1865–1926) **98–104**

## Neue Bücher

Martina Bannasch: Der Gemeingebrauch des Namens  
(*Anne Lauber-Rönsberg*) **105–109**

Marlene Feddermann: Die markenrechtliche Absicherung der Verteilung von  
Nebenprodukten, insbesondere Werbegeschenken (*Jan Eichelberger*) **111–113**

Vera Hiller: Der Konflikt zwischen Persönlichkeitsschutz und Pressefreiheit  
im deutschen und schwedischen Recht (*Roger Mann*) **109–111**

Philipp Lehmann: Die Werbefunktion der Marke im Rahmen der neuen Funk-  
tionenlehre (*Inge Scherer*) **113–115**

David Preisendanz: Der Humor in der vergleichenden Werbung  
(*Björn Schulz*) **115–121**

## Korrektur zu ZGE 9/2:

Im Beitrag von Ludwig Gieseke, ZGE 9/2, S. 173–187 muss es auf Seite 177 mittig statt  
„Alexander von Humboldt“ heißen „Wilhelm von Humboldt“.



**ZEITSCHRIFT FÜR  
UND GESELLSCHAFT**

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**

*Klaus J. Hopt und Christoph Kumpan*  
**Insidergeschäfte und Ad-hoc-Publizität bei M&A**  
765

*Jens Prütting und Paul Schirrmacher*  
**Die Auslegung von familiengesellschaftsbezogenen  
Rechtsgeschäften**  
829

*Frank Scholderer und Axel v. Werder*  
**Dissens im Aufsichtsrat - Beurteilung alternativer  
Verhaltensoptionen aus Sicht guter Corporate  
Governance -**  
865

*Thilo Kuntz*  
**Sicherheiten für Gesellschafterverbindlichkeiten  
und die Kapitalerhaltung in GmbH und AG**  
917



# Insidergeschäfte und Ad-hoc-Publizität bei M&A

## Unternehmenskäufe und Übernahmeangebote und Marktmissbrauchsverordnung (MAR)

Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. mult. KLAUS J. HOPT, Hamburg  
und

Prof. Dr. CHRISTOPH KUMPAN, LL.M. (Univ. of Chicago), Halle-Wittenberg\*

*Inhaltsübersicht*

ZGR 2017, 765–828

I. Einleitung . . . . .	766
1. Ökonomische und rechtsvergleichende Vorbemerkungen . . . . .	766
2. Überblick über den Ablauf der verschiedenen Transaktionen . . . . .	770
II. Einschlägige Vorschriften der Marktmissbrauchsverordnung (MAR) . . . . .	773
1. Insiderinformation nach Art. 7 MAR . . . . .	773
2. Verbot von Insidergeschäften und unrechtmäßige Offenlegung von Insiderinformationen (Art. 14 MAR) . . . . .	777
3. Ad-hoc-Publizität und Aufschubmöglichkeiten (Art. 17 MAR) . . . . .	780
4. Besondere Vorschriften für Übernahmen in Art. 9 Abs. 4 MAR . . . . .	785
III. Insiderrechtliche Probleme bei M&A . . . . .	786
1. Übernahmeangebote auf der Seite des Bieters . . . . .	786
2. Übernahmeangebote auf der Seite der Zielgesellschaft . . . . .	801
3. Unternehmenskäufe und Paketerwerbe, Zusammenschlüsse . . . . .	805
IV. Ad-hoc-Publizitäts-rechtliche Probleme bei M&A . . . . .	814
1. Ad-hoc-Publizität auf der Seite des Bieters . . . . .	815
2. Ad-hoc-Publizität auf der Seite der Zielgesellschaft . . . . .	817
3. Ad-hoc-Publizität bei Unternehmenskäufen, Paketerwerben und Zusammenschlüssen . . . . .	820
V. Besondere Konstellationen . . . . .	822
1. Konzernsachverhalte bei M&A . . . . .	822
2. Internationale Transaktionen bei M&A . . . . .	825
VI. Zusammenfassung und Thesen . . . . .	826

\* Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. mult. KLAUS J. HOPT, MCJ (NYU) ist Professor und Direktor em. am Max-Planck-Institut für ausländisches und internationales Privatrecht in Hamburg. Prof. Dr. CHRISTOPH KUMPAN, LL.M. (Univ. of Chicago), Attorney at Law (New York) ist Professor für Bürgerliches Recht, Wirtschaftsrecht, Internationales Privatrecht und Rechtsvergleichung sowie Direktor des Instituts für Wirtschaftsrecht an der Martin-Luther-Universität Halle-Wittenberg.  
Die Autoren danken Herrn Gregor Nebel und Herrn Finn Schmidt für ihre Unterstützung bei der Recherche.

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Matthias Leistner</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>Meldungen</b>	<b>M17</b>
<b>Handelsblatt Nachrichten</b>	<b>M24</b>
<b>Neue Datenbankinhalte</b>	<b>M25</b>
<b>Interview</b> <i>Tobias Kugler</i>	<b>M26</b>
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M30</b>
<b>Worte der Woche</b>	<b>M32</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Sonstige BWL

#### **Auswirkungen der Digitalisierung auf den CFO-Bereich**

*Maren Hauptmann / Christian Schneider, beide München / Dietmar Gegusch, Düsseldorf*

DB1256533 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 2941

Handelsbilanzrecht/IFRS/Rechnungslegung

#### **Betriebliche Altersversorgung im Jahresabschluss nach nationalen und internationalen Bilanzierungsgrundsätzen**

*Dr. Georg Thurnes / Dr. Christian Rasch, beide München / Dr. André Geilenkothen, Mülheim an der Ruhr*

DB1257232 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 2945

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Internationales Steuerrecht

#### **Zwei Jahre BEPS-Abschlussberichte: Bericht über den aktuellen Stand der BEPS-Arbeiten**

*RA/FAStR Dr. Sebastian Benz / RA/StB Dr. Julian Böhmer, beide Düsseldorf*

DB1257277 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 2951

Bilanzsteuerrecht

#### **Gewinnrealisierung bei Abschlagsforderungen und ihre Probleme**

*RA/StB Dr. Christoph Ramme, Münster*

DB1253154 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 2958

### KOMPAKT

Umsatzsteuer

#### **Rechtsanwälte müssen Zusammenfassende Meldungen abgeben**

*RAin Dipl.-Fw. (FH) Bettina Finken, Düsseldorf*

DB1257345

S. 2963

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Bilanzsteuerrecht

#### **E-Bilanz: Übermittlungspflicht in Fällen atypisch stiller Gesellschaften gem. § 5b EStG**

*BMF, Schreiben vom 24.11.2017*

DB1256760

S. 2964

Gewerbsteuer

#### **Gewerbsteuerliche Hinzurechnung nach § 8 Nr. 1 Buchst. a GewStG beim sog. Finetrading**

*OFD NRW, Kurzinformation GewSt vom 23.11.2017*

DB1257546

S. 2965

Umsatzsteuer

#### **Ort der sonstigen Leistung im Zusammenhang mit einem Grundstück nach § 3a Abs. 3 Nr. 1 UStG**

*BMF, Schreiben vom 05.12.2017*

DB1257540

S. 2966

### ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

#### **Überschreiten privater Vermögensverwaltung - Verklammerung auch bei unbeweglichen Wirtschaftsgütern und Überschreiten der zehnjährigen Haltefrist**

*BFH, Urteil vom 28.09.2017 - IV R 50/15*

DB1257717

S. 2967

Einkommensteuer

**Aufwendungen für die Unterbringung in einem Alten- und Pflegeheim - Ansatz einer Haushaltsersparnis für beide Ehegatten**

*BFH, Urteil vom 04.10.2017 - VI R 22/16*

DB1257380

S. 2971

Umsatzsteuer

**EuGH-Vorlage zur Steuerbefreiung medizinischer Analysen eines Facharztes für klinische Chemie und Laboratoriumsdiagnostik**

*BFH, Beschluss vom 11.10.2017 - XI R 23/15*

DB1257719

S. 2973

**WIRTSCHAFTSRECHT**

**AUFSATZ**

Umwandlungsrecht

**Der Carve-out von Unternehmensteilen in der gesellschaftsrechtlichen Praxis**

*RA Dr. Hartwin Bungert, LL.M. (Chicago) / RA Mauritz Rogier*

DB1255995 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 2977

**KOMPAKT**

Insolvenzrecht

**Eigenverwaltung: Keine Haftung des Sanierungsgeschäftsführers gegenüber Gesellschaftsgläubigern**

*RA Dr. Maximilian Hacker, Düsseldorf*

DB1257234

S. 2988

**ENTSCHEIDUNGEN**

Personengesellschaftsrecht

**Publikums-KG: Keine Darlehensverbindlichkeiten durch gewinnunabhängige Ausschüttungen ohne gesellschaftsvertragliche Grundlage**

*BGH, Beschluss vom 07.11.2017 - II ZR 127/16*

DB1257627

S. 2989

Insolvenzrecht

**Zur Insolvenzanfechtung der Rückgewähr einer stillen Einlage gem. § 135 InsO**

*BGH, Beschluss vom 23.11.2017 - IX ZR 218/16*

DB1257727

S. 2990

Insolvenzrecht/Wettbewerbsrecht

**Haftung wegen unlauteren Wettbewerbs: Keine Zuständigkeit des Insolvenzgerichts für Klage gegen den Übernehmer eines Geschäftsbereichs einer insolventen Gesellschaft**

*EuGH, Urteil vom 09.11.2017 - Rs. C-641/16*

DB1257731

S. 2991

Rechtsanwaltsrecht

**Kostenerstattungsanspruch eines Anwalts, der sich selbst und eine GmbH, deren Geschäftsführer er ist, vertritt**

*BGH, Beschluss vom 20.06.2017 - VI ZB 55/16*

DB1246259

S. 2993

**ARBEITSRECHT**

**AUFSATZ**

Kündigungsrecht

**Der Bote - Stolperstein der ordnungsgemäßen Kündigung?**

*RA/FAArbR Dirk H. Laskawy / RAin Denise Ludwig, Leipzig/München*

DB1253552 (Kurzfassung vgl. S. M15)

S. 2994

**KOMPAKT**

Teilzeitrecht

**Vereitelung des Anspruchs auf Arbeitszeit-aufstockung gem. § 9 TzBfG möglich?**

*RAin/FAinArbR Christina Kamppeter, LL.M., München*

DB1256286

S. 2998

Kartellrecht/Verfahrensrecht

**Managerhaftung bei Unternehmenskartellbußen**

*RA Daniel von Brevern, LL.M. (Michigan), Düsseldorf*

DB1256614

S. 2999

Betriebsverfassungsrecht

**Was ist eine „räumlich weite Entfernung“ eines Betriebsteils vom Hauptbetrieb?**

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

DB1255982

S. 3000

Betriebsverfassungsrecht

**Teamevent „Exit the Room“ stellt keine Bildungsmaßnahme nach § 98 BetrVG dar**

*RA/FAArbR Florian Marquardt, Frankfurt/M.*

DB1257008

S. 3001

**ENTSCHEIDUNGEN**

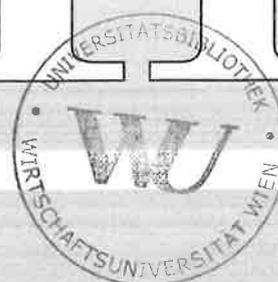
Kündigungsrecht

**Klagefrist bei Eigenkündigung des Arbeitnehmers**

*BAG, Urteil vom 21.09.2017 - 2 AZR 57/17*

DB1256232

S. 3002



*Herausgeber:*

RA Dr. Bruno M. Kübler,  
Köln/Dresden/München  
(Geschäftsführender Herausgeber)  
Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg  
Prof. Dr. Wolfgang Lücke, Dresden  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting,  
Köln  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt,  
Hamburg

*Tim Florstedt*

Das „materielle“ Eigenkapital der verbands-  
verfassten GmbH & Still S. 2433

*Jasper Bothe*

Europäisches Arbeitsrecht bei einem Be-  
triebsübergang in der Insolvenz S. 2441

*Florian Sackmann*

Die Beschränkung datenschutzrechtlicher  
Schadensersatzhaftung in AGB S. 2450

*BGH, 9. 11. 2017*

Zur Auskunfts- und Rechenschaftspflicht eines  
Mittelverwendungskontrolleurs gegenüber  
Anlegern eines geschlossenen Filmfonds S. 2476

*BGH, 7. 11. 2017*

Ermittlung der angemessenen Gegenleistung  
für Übernahmeangebot anhand für Erwerb  
von Wandelschuldverschreibungen gezahlten  
Preise S. 2459

*BAG, 20. 9. 2017*

Insolvenzanfechtung bei Ratenzahlungs-  
vereinbarung mit Gerichtsvollzieher S. 2482

*OLG Köln, 14. 12. 2017*

Rechtsmissbrauch durch Squeeze out zur  
Vereitelung der Verfolgung von Schadens-  
ersatzansprüchen („Strabag“) S. 2468

Mit EWIR 24/2017

## Herausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler,  
Köln/Dresden/München  
(Geschäftsführender Herausgeber)

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

Prof. Dr. Wolfgang Lücke, Dresden

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting,  
Köln

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt,  
Hamburg

## Oliver Mörsdorf

Nun also doch! – Die überraschende Umdeutung der Niederlassungsfreiheit zur Rechtswahlfreiheit durch den EuGH im Urteil Polbud S. 2381

## Daniel Reichelt

Die Anerkennung ausländischer Sekundärinsolvenzverfahren nach dem deutschen Internationalen Insolvenzrecht am Beispiel der Schweiz S. 2389

## BGH, 9. 11. 2017

Keine Begründung eines Abrechnungsverhältnisses für Mängelrechte ohne Werkabnahme allein durch Insolvenzverfahren S. 2414

## BGH, 24. 10. 2017

Entscheidungen zur Unwirksamkeit von Sicherungsvereinbarungen S. 2406  
S. 2410

## BAG, 29. 6. 2017

Zur Rechtswegzuständigkeit für Regress gegen Mitarbeiter wegen Kartellgeldbuße gegen das Unternehmen S. 2424

## BFH, 27. 9. 2017

Zur Haftung des Geschäftsführers für Steuerforderung gegen GmbH S. 2401

## Report

Evaluierung des ESUG S. 2430



## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BGH:** Beitritt eines Gesellschafters zu einer Publikumsgesellschaft (7.11.2017 – II ZR 127/16)

**BGH:** Ermittlung der angemessenen Gegenleistung für ein Übernahmeangebot (7.11.2017 – II ZR 37/16)

**BGH:** Zusätzliche Übernahme einer stillen Beteiligung von einem Gesellschafter – Anwendung des Eigenkapitalersatzrechts (23.11.2017 – IX ZR 218/16)

**BGH:** Opt-in-Beschluss über Anwendung des SchVG nach Insolvenzverfahrenseröffnung (16.11.2017 – IX ZR 260/15)

**BGH:** Originär schutzunfähige Unionsmarke – Erlangung der Unterscheidungskraft infolge Benutzung – OXFORD/Oxford Club (9.11.2017 – I ZB 45/16)

**BGH:** Dauerhafte Einrede des Bürgen gegen Gläubiger wegen Unwirksamkeit der Sicherungsvereinbarung (24.10.2017 – XI ZR 362/15)

#### Verwaltung

**BaFin:** Rundschreiben zu Kapitalanlagen veröffentlicht

### Aufsätze

**Dr. Armin Maslo, RA**

**Compliance**

#### Gruppenweite Einhaltung von geldwäscherechtlichen Pflichten bei Güterhändlern

Mit Gesetz vom 23.6.2017 wurde das Geldwäschegesetz (GwG) weitgehend neugefasst und damit die 4. Geldwäscherichtlinie der EU umgesetzt. Der Beitrag stellt exemplarisch für Güterhändler dar, unter welchen Voraussetzungen eine gruppenweite Einhaltung von geldwäscherechtlichen Pflichten erfolgen muss und welche neuen geldwäscherechtlichen Pflichten sich nach der Gesetzesänderung für nationale und internationale Unternehmensgruppen ergeben.

**Dr. Holger Lutz, RA, und Simone Bach, LL.M., RAin**

#### Agile Softwareentwicklung – Werkvertrag oder doch Dienstvertrag?

Bei der agilen Softwareentwicklung entstehen immer wieder Streitigkeiten im Hinblick auf den anwendbaren Vertragstyp und das Bestehen oder Nichtbestehen von Gewährleistungsrechten. Daher soll im Folgenden untersucht werden, unter welchen Umständen eine Softwareentwicklung nach der agilen Methode Scrum als Werk- oder Dienstvertrag einzustufen ist und welche Möglichkeiten im Rahmen der Vertragsgestaltung bestehen.

### Entscheidungen

**EuGH:** Händlern eines selektiven Vertriebs von Luxuswaren kann der Internetvertrieb über Drittplattform verboten werden – Coty Germany (6.12.2017 – C-230/16 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Stefan Abel, RA**)

**OLG Köln:** Beurkundung einer Satzungsänderung – GmbH und nicht deren Alleingesellschafter-Geschäftsführer haftet für Notargebühren (18.9.2017 – 2 Wx 204/17 – dazu BB-Kommentar von

**Prof. Dr. Sabine Otte-Gräbener, LL.M.**)

**OLG Frankfurt a. M.:** Agile Softwareentwicklung im Scrum-Verfahren – Geltendmachung von Gewährleistungsrechten – Nacherfüllungsfrist erforderlich (17.8.2017 – 5 U 152/16)

## Steuerrecht

### 3009 Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Strafverfahren wegen Mehrwertsteuerstraftaten (5.12.2017 – C-42/17)

**BFH:** Überschreiten privater Vermögensverwaltung (28.9.2017 – IV R 50/15)

**BFH:** EuGH-Vorlage zur Steuerbefreiung medizinischer Analysen eines Facharztes für klinische Chemie und Laboratoriumsdiagnostik (11.10.2017 – XI R 23/15)

#### Verwaltung

**BMF:** Steuerliche Förderung der betrieblichen Altersversorgung (6.12.2017 – IV C 5 – S 2333/17/10002)

**BMF:** Steuerbefreiung nach § 4 Nr. 12 S. 1 Buchst. a UStG bei der Vermietung und Verpachtung von Grundstücken mit Einrichtungsgegenständen (8.12.2017 – III C 3 – S 7168/08/10005)

### Aufsätze

**Tino Duttiné, StB, und Viktoria Partin**

#### EU-Richtlinienvorschlag zur Transparenz (Steuergestaltungen) mit für Deutschland untypischer Gesetzestechnik und mit Unklarheiten

Die EU-Kommission hat am 21.6.2017 den Vorschlag für eine Richtlinie über einzuführende Anzeige- und Austauschpflichten von Informationen im Zusammenhang mit grenzüberschreitenden Steuerergestaltungen vorgelegt. Der Vorschlag ist weder national noch international neu. Auch in Deutschland wurde bereits vor über zehn Jahren eine Formulierung diskutiert.

**VGA**

Dipl.-Volksw. **Wolfgang Neyer, StB**

#### Verwendungsfestschreibung gem. § 27 Abs. 5 KStG: Steuerfalle auch für Fälle der verdeckten Gewinnausschüttung?

**Das Urteil des Sächsischen Finanzgerichts vom 8.6.2016 – 2 K 1860/15**

Nimmt eine Kapitalgesellschaft Ausschüttungen aus dem Einlagekonto vor, versäumt aber die rechtzeitige Ausstellung einer dies zutreffend ausweisenden Steuerbescheinigung, muss der Anteilseigner die empfangene Leistung als Kapitalertrag versteuern. Dies gilt nach Auffassung des Sächsischen FG auch für nachträglich der Besteuerung zugrunde gelegte verdeckte Gewinnausschüttungen, bei denen die fristgerechte Erteilung der Steuerbescheinigung objektiv unmöglich war. Die Rechtsauffassung des FG begegnet erheblichen Zweifeln.

3016

3016

3020

3026

3027

Dipl.-Finw. **Gerhard Bruscke, StB**

#### Die Haftung der Vertreter nach § 69 AO – Teil I

Haftungsfragen stellen Mandanten und Steuerberater häufig vor besondere Herausforderungen. Dies gilt insbesondere für die sogenannte „Geschäftsführerhaftung“. Der Beitrag soll einen komplexen Überblick über die Vorschrift und die dazu ergangene Rechtsprechung geben.

### Entscheidungen

**BFH:** Zu den Anforderungen an das „Kennenmüssen“ nach § 25d Abs. 1 UStG (10.8.2017 – V R 2/17)

**BFH:** Vorrangige Altverlustverrechnung bei Antragsveranlagung von Kapitaleinkünften (29.8.2017 – VIII R 23/15 – dazu BB-Kommentar von **Prof. Dr. W. Christian Lohse, VRiFG I.R.**)

3029

3031

3036

3040

3045

3045



## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

3049

#### Rechnungslegung

**GRI:** Deutsche Übersetzung der Standards

**IASB:** IFRS-Sammeländerungsstandard (Zyklus 2015-2017)

**IIRC:** Bericht zum Rahmenkonzept der integrierten Berichterstattung

**DRSC:** Aufgreifen der IFRS IC-Agendaentscheidung zu IAS 12

#### Wirtschaftsprüfung

**EFAA:** Umfrage zur Erleichterung der Rechnungslegungsvorgaben für Kleinstkapitalgesellschaften – Aufruf zur Teilnahme

**AE:** Informationspapier zu finanzieller Kriminalität

**IDW:** Mustervermerk für die Prüfung von Nachhaltigkeitsberichten nach GRI-Standards

**IDW:** InEK-Formblatt über die tatsächliche jahresdurchschnittliche Stellenbesetzung

**DK:** Stellungnahme zum IDW-Entwurf einer Stellungnahme zur Modifikation finanzieller Vermögenswerte

**KFKQ:** Hinweis zur Aufrechterhaltung der Registrierung als Prüfer für Qualitätskontrolle – Tätigkeit im Bereich der gesetzlichen Abschlussprüfung

**WPK:** Vorgeschlagene Änderungen im IESBA Code of Ethics zum Thema „Anreize“ sind wenig zielführend

**WPK:** Vergütungsumfrage – Ergebnisse jetzt verfügbar

**WPK:** Hinweise und Merkblatt für die verkürzte Prüfung zum Wirtschaftsprüfer für vereidigte Buchprüfer aktualisiert

### Aufsatz

**Dr. Norbert Lüdenbach, WP/StB, und Dr. Jens Freiberg, WP**

3051

#### BB-IFRS-Report 2017

Der nachfolgende Beitrag gibt – als Fortsetzung der BB-IFRS-Reporte der Verf. in den Jahren 2007–2016 – einen Überblick über die Weiterentwicklung der IFRS im Jahr 2017. Mit der Veröffentlichung von IFRS 17 (nach IFRS 9, IFRS 15 und IFRS 16) hat nun auch das letzte von den vier Großprojekten, das sich der Abbildung von Versicherungsverträgen widmet, seinen Abschluss gefunden. Ansonsten wurden im Rahmen der Standardpflege einige partielle Ergänzungen beschlossen.

### Entscheidungen

**Niedersächsisches FG:** Geltendmachung eines Investitionsabzugsbetrags im Anschluss an eine Außenprüfung zur Kompensation von Gewinnerhöhungen

3056

(4.1.2017 – 4 K 220/16 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Martin Weiss, StB)**

**BMF:** E-Bilanz – Übermittlungspflicht in Fällen atypisch stiller Gesellschaften gemäß § 5b EStG

3057

(24.11.2017 – IV C 6 – S 2133-b/17/10004 – dazu BB-Kommentar von

**Prof. Dr. Christian Zwirner, WP/StB)**

**BMF:** Bilanzsteuerrechtliche Berücksichtigung von Verpflichtungsübernahmen, Schuldbeitritten und Erfüllungsübernahmen mit vollständiger oder teilweiser Schuldfreistellung – Anwendung der Regelungen in § 4f und § 5 Abs. 7 EStG

3058

(30.11.2017 – IV C 6 – S 2133/14/10001 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Florian Kleinmanns, StB/RA/FAStR)**

### Neuerscheinung Buch

**Koch, Corporate Governance case by case**

Wesentliche Aspekte der Corporate Governance in zwölf Fällen 2017, 212 Seiten, Kt., € 38,90

ISBN: 978-3-8005-5038-8 / Infos unter: [www.shop.ruw.de](http://www.shop.ruw.de)

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

3059

#### Entscheidungen

**BAG:** Rückforderung von **Ausbildungsvergütung** – Insolvenzgeldanspruch (26.10.2017 – 6 AZR 511/16)

**BAG:** Eingruppierung einer staatlich anerkannten Heilpädagogin bei Tätigkeit in einer integrativen Kindertagesgruppe – Arbeitsvorgang (27.9.2017 – 4 AZR 666/14)

**BAG:** Auslegung eines Sozialplans (26.9.2017 – 1 AZR 137/15)

**BAG:** Inkongruenz – Zahlungsvereinbarung mit Gerichtsvollzieher (20.9.2017 – 6 AZR 58/16)

### Aufsätze

**EntgTranspG**

**Markulf Behrendt, RA, und Verena Witzke**

3060

#### Das Entgelttransparenzgesetz – „Null Auswirkungen“?

Am 6.7.2017 ist das Gesetz zur Förderung der Entgeltgleichheit zwischen Frauen und Männern (Entgelttransparenzgesetz – EntgTranspG) in Kraft getreten. Es zielt letztlich darauf ab, Entgeltunterschiede zwischen Frauen und Männern zu beseitigen. Nach wie vor ist das Gesetz jedoch stark umstritten. Unter anderem wird dem Gesetzgeber vorgeworfen, dass das Gesetz kaum Zwang entfalte und keine wirklich empfindlichen Rechtsfolgen für den Fall eines Verstoßes vorsehe. Doch ist dem wirklich so? Im Beitrag werden die Verfasser darlegen, dass es durchaus Ansatzpunkte gibt, dass eine Missachtung des Gesetzes oder auch nur eine schlechte Vorbereitung auf die ersten Auskunftsbefehle nicht unempfindliche Folgen für Unternehmen haben kann.

**Datenschutz**

**Dr. Katrin Haußmann, RAin/FAinArbR, und Kai Brauneisen, LL.M. (NYU), RA**

3065

#### Bestehende IT-Betriebsvereinbarungen – welchen Renovierungsbedarf bringt das neue Datenschutzrecht?

Müssen spätestens 2018 alle bestehenden Betriebsvereinbarungen zu Softwaresystemen auf den Prüfstand? Zum 25.5.2018 tritt die Datenschutz-Grundverordnung in Kraft. Welche Änderungen ergeben sich daraus für Betriebsvereinbarungen über IT-Systeme? Müssen sämtliche IT-Betriebsvereinbarungen künftig die Anforderungen von Art. 88 Abs. 2 DSGVO erfüllen, wie manche Berater meinen? Welche konkreten Anforderungen stellt Art. 88 Abs. 2 DSGVO überhaupt auf? Hohe Bußgeldandrohungen bei Verstößen gegen die DSGVO verschaffen diesen Fragen gesteigerte wirtschaftliche Bedeutung.

### Entscheidung

**EuGH:** Übertragung des Jahresurlaubsanspruchs

3068

(29.11.2017 – C 214/16 – dazu BB-Kommentar von

**Axel J. Klasen, FAArbR)**

## Die Erste Seite

**Dr. Markus Ernst, LL.M. (NYU), RA/StB**

**Verlustuntergang nach § 8cKStG-Wünsche zum (nächsten) Fest**

**Impressum/Vorschau**

VIII



---

**Aufsätze**

---

<i>Jörn Axel Kämmerer, Hamburg</i>	Tektonische Verwerfungen im Einheitlichen Aufsichtsmechanismus (SSM) der Bankenunion – Kritische Betrachtungen aus Anlass der L-Bank-Entscheidung des EuG .....	317
<i>Andreas Pickenbrock, Heidelberg</i>	Die Kontrolle von Entgeltklauseln in Darlehensverträgen – eine Fortsetzungsgeschichte .....	325
<i>Niklas Ulrich, Frankfurt/M.</i>	Institutsvergütungsverordnung 2017 und gruppenangehörige Verwaltungsgesellschaften: Betragsmäßige Deckelung der variablen Vergütung durch die Hintertür? .....	335
<i>Stefan Werner, Frankfurt/M.</i>	Neue Möglichkeiten für Zahlungsdienstnutzer im Recht der Zahlungsdienste nach Umsetzung der PSD II .....	345

---

**Rechtsprechung**

---

Entscheidung im Wortlaut		
BGH 4. 7. 2017 – XI ZR 562/15 +	Unwirksamkeit formularmäßig vereinbarter Bearbeitungsentgelte in mit Unternehmern abgeschlossenen Darlehensverträgen .....	354
Entscheidungen in Leitsätzen	.....	364

---

**Literatur**

---

<i>Kai Zahrtke, Berlin</i>	Christopher Danwerth, Das Finanztransfersgeschäft als Zahlungsdienst .....	367
----------------------------	--	-----

**EDITORIAL**

573

**BEITRÄGE**

<b>Alexander Schopper:</b> Zwingende rechtliche Vorgaben bei Kreditvergaben durch die Europäische Investitionsbank	576
<b>Helmut Heiss:</b> Neues, nicht so Neues und Weiterführendes zum Gerichtsstand der Direktklage gegen den Haftpflichtversicherer nach der EuGVVO	585
<b>Guido Sopp:</b> Neuerungen bei der aufsichtlichen Konsolidierung – EBA Draft RTS zu Art 18 CRR	589

**JUDIKATUR****EuGH****» VERSICHERUNGSRECHT**

Internationale Zuständigkeit bei Klage des mittelbar Geschädigten gegen den Haftpflichtversicherer	595
Keine Bindung des Geschädigten an Gerichtsstandsvereinbarung zwischen Schädiger und Versicherer	596

**VwGH****» ABGABENRECHT**

Vorabentscheidungsersuchen zur Stabilitätsabgabe (Einbeziehung des Auslandsgeschäfts)	598
---	-----

**OGH****» VERSICHERUNGSRECHT**

Kein direktes Klagerecht gegen Betriebshaftpflichtversicherung bei Insolvenz ihres Versicherungsnehmers (Anm <i>A. Riedler</i> )	599
Höhe der zu bildenden Rückstellung für zukünftige Ansprüche bei Übersteigen der Versicherungssumme	600

**» BANKRECHT**

Aufklärungspflichtverletzung und Weichkosten (Anm <i>T. Ruhm</i> )	602
Holland-Fonds: Zur Haftung der beratenden Bank wegen Verschweigens von Innenprovisionen (Anm <i>J. Kepplinger</i> )	604
Zur fehlenden Eignung einer „Finanzierungszusage“ als Sicherungsmittel iSd § 1170b ABGB	607
Beweislast beim Aufrechnungseinwand gegen die Rückforderung eines Darlehens	609
Stop-Loss-Order als „relatives Fixgeschäft“ iSd § 919 ABGB?	610
Zum „Naturalersatz“ des Anlegerschadens bei einer Spaltung	611

**» GESELLSCHAFTSRECHT**

Kein umgekehrter Haftungsdurchgriff	612
-------------------------------------	-----



---

**BVwG****» AUFSICHTSRECHT**

Marktmanipulation durch den Wertpapierhändler einer Bank (Anm <i>R. Wolfbauer</i> )	613
Abschöpfungszinsen nach Überschreiten der Großkreditgrenze: Kumulativ auf Einzel- und Gruppenebene (Anm <i>R. Wolfbauer</i> )	615
Keine aW gegen die Verhängung einer Zwangsstrafe iZm „PensionsvorsorgeBrief“	617

---

**AKTUELLES**

<b>Rene Kreisl:</b> VO 2017/1991 zur Änderung der VO 345/2013 über Europäische Risikokapitalfonds und der VO 346/2013 über Europäische Fonds für soziales Unternehmertum veröffentlicht	618
<b>Rainer Wolfbauer:</b> EBA-Leitlinien zur Kreditrisikomanagementpraxis: Compliance-Erklärung der FMA	619
<b>Rainer Wolfbauer:</b> Neue finanzmarktrechtliche Gesetze im BGBl	620
<b>Rainer Wolfbauer:</b> Neue finanzmarktrechtliche Verordnungen im BGBl	620

---

**REZENSION**

<b>René Laurer, Melitta Schütz, Armin Kammel und Thomas Ratka:</b> Kommentar zum Bankwesengesetz – BWG inkl 29. Lfg, 4. Auflage (Rainer Wolfbauer)	622
--	-----

---

**Impressum**

624

## Inhalt

### Artikel

Tatjana Hörnle

**Günther Jakobs zum 80. Geburtstag — 593**

Thomas Hillenkamp

**Was macht eigentlich die Viktimodogmatik? — 596**

Benjamin Vogel

**Rechtsgüterschutz und Normgeltung – Zur Funktion des Rechtsguts im  
Schuldstrafrecht — 629**

Jan Dehne-Niemann und Julia Marinitsch

**Zur Anwendung eines restriktiven Tat- und Verursachungsbegriffs auf mehr-  
aktige Tötungsgeschehen — 650**

Milan Kuhli

**Absehbare Anwendungsprobleme des § 217 StGB? — 691**

Elisa Hoven

**Zur Strafbarkeit von Fake News – de lege lata und de lege ferenda — 718**

Dennis Bock

**Die Entwertung des letzten Wortes – Wann muss einem Angeklagten erneut das  
letzte Wort (§ 258 Abs. 2, 3 StPO) erteilt werden? — 745**

## Auslandsrundschau

Tudor Avrigeanu

**Hat man in Rumänien einen Straftatbegriff gefunden? Wege und Irrwege einer missglückten Rezeption — 825 (123)**

Sunčana Roksandić Vidlička

**Filling the void: the case for international economic criminal law — 851 (149)**

Ivana Marković

**Kernaspekte der aktuellen Reform des Allgemeinen Teils in Serbien — 885 (183)**

## Buchbesprechung

Hauck, Pierre: *Heimliche Strafverfolgung und Schutz der Privatheit*. Tübingen: Mohr Siebeck 2014. 836 S. (Bernd Heinrich) — 768

Kubiciel, Michael: *Die Wissenschaft vom Besonderen Teil des Strafrechts. Ihre Aufgaben, ihre Methoden*. 2013. Frankfurt am Main: Klostermann 2013. 346 S. (Ulfrid Neumann) — 780

## Literaturbericht

Klaus Laubenthal  
Strafvollzug — 794

## Inhaltsverzeichnis

<b>Die erste Seite</b>	ISDS im Disput: Aktuelle Probleme der Investitionsschiedsgerichtsbarkeit Prof. Dr. Markus Ludwigs und Prof. Dr. Oliver Remien, Julius-Maximilians-Universität Würzburg	
<b>Aufsätze</b>	Konturen eines europäischen Status der nationalen (Infrastruktur-)Regulierungsbehörden: Reichweite und Konsequenzen der Unabhängigkeitsvorgabe Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth	301
	Intel: Unterlassene Protokollierung im Kartellverfahren als folgenloser Verfahrensfehler? Dr. Jens Brauneck, Rechtsanwalt, Neuss	310
	Unionsrechtliche Problembereiche bei der Abwärtsverschmelzung von Kapitalgesellschaften mit ausländischen Anteilseignern Prof. Dr. iur. Gerhard Kraft, Wirtschaftsprüfer und Steuerberater, Halle-Wittenberg, und Stefan Michel, Steuerberater, Frankfurt a. M.	317
	Gegenbeweis in typisierten Missbrauchsfällen: Steuerbefreiung von Dividendenzahlungen an ausländische Muttergesellschaft Denis Korneev, Rechtsanwalt und Steuerberater, Köln	322
	Müssen Beteiligte aus der EU in Verfahren vor dem Bundespatentgericht und dem Deutschen Patent- und Markenamt einen Inlandsvertreter bestellen? Prof. Dr. Joachim Gruber, D.E.A. (Paris I)	326
	Der sekundärrechtliche Ansatz der EU zur Rahmensetzung von Hafendiensten Dr. Dimitrios Parashu, MLE, Hannover	329
<b>Tagungsbericht</b>	Investitionsschutz, Schiedsgerichtsbarkeit und Rechtsstaat in der EU Daniel Kuhn, Würzburg	334
<b>Rechtsprechung der EU-Gerichte</b>	Niederlassungsfreiheit: Grenzüberschreitende Umwandlung einer Gesellschaft bei Verlegung nur des satzungsmäßigen, nicht des tatsächlichen Sitzes – „Polbud“ (EuGH, 25. 10. 2017 – Rs. C-106/16)	337
	Kartellverbot: Keine Ausnahme für Preis-/Mengenabsprachen und Informationsaustausch zwischen verschiedenen oder – außerhalb der Verfolgung der Ziele der Gemeinsamen Agrarpolitik – zwischen denselben Erzeugerorganisationen – „Französischer Chicoréemarkt“ (EuGH, 14. 11. 2017 – Rs. C-671/15)	341
	Unmittelbare Geltung einer Richtlinie gegenüber einer von einem Mitgliedstaat mit Aufgaben im öffentlichen Interesse betrauten privatrechtlichen Stelle als einer dem Staat zuzurechnenden Einrichtung – Kfz-Haftpflicht für Personenschäden von Insassen eines nicht im erforderlichen Umfang versicherten Fahrzeugs – „Farrell“ (EuGH, 10. 10. 2017 – Rs. C-413/15)	345
	Begrenzte gerichtliche Überprüfung beruflicher Anforderungen religiöser Organisationen nach deutschem Verfassungsrecht – Gleichbehandlung von Arbeitnehmern vs. kirchliche Autonomie – Horizontalwirkung der Grundrechte-Charta? – Schlussanträge „Egenberger“ (GA Tanchev, 9. 11. 2017 – Rs. C-414/16)	348
	Gerichtliche Zuständigkeit für die Klage einer juristischen Person auf Richtigstellung, Entfernung von Kommentaren und Schadensersatz wegen Persönlichkeitsrechtsverletzung im Internet – „Bolagsupplysningen OÜ und Iisjan“ (EuGH, 17. 10. 2017 – Rs. C-194/16)	350
	Das Insolvenzgericht ist für eine Haftungsklage wegen unlauteren Wettbewerbs gegen den Übernehmer eines Geschäftsbereichs im Rahmen des Insolvenzverfahrens nicht zuständig – Abgrenzung von EuGVO und EuInsVO – „Tünkers France“ (EuGH, 9. 11. 2017 – Rs. C-641/16)	353
	Geistiges Eigentum: Ein Fernaufzeichnungsdienst für Privatkopien von Fernsehprogrammen in einer „Cloud“ bedarf für die öffentliche Wiedergabe der Zustimmung des Rechtsinhabers – „VCAST“ (EuGH, 29. 11. 2017 – Rs. C-265/16)	355
	EuGVVO: Verlust der Verbrauchereigenschaft durch Veröffentlichungen, Betrieb von Websites oder Spendensammlung zur Durchsetzung eigener – und abgetretener – Ansprüche gegen Facebook? – Schlussanträge „Schrems“ (GA Bobek, 14. 11. 2017 – Rs. C-498/16)	358
<b>Anhängige Verfahren</b>	CETA: Vereinbarkeit von Kapitel Acht Abschn. F mit den Verträgen? (EuGH Gutachten 1/17)	360
	Missbrauch beherrschender Stellung: Google-Preisvergleichsdienst? (EuG Rs. T-612/17)	360
	Niederlassungsfreiheit: Steuerabzug für Pflicht-/freiwillige Beiträge eines beschränkt steuerpflichtigen Rechtsanwalts zu Versorgungswerk? (EuGH Rs. C-480/17)	360
<b>Aktuell</b>	Die erste Seite I · EWS-Autoren IV · EWS-Impressum IV	

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

**Redaktion:** Maria Wolfer, Frankfurt a. M.

**Ständige Mitarbeiter:** Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, Tübingen; Prof. Dr. Carl Baudenbacher, Präsident des EFTA-Gerichtshofs, St. Gallen/Luxemburg; RA Dr. Wolfgang Blumers, Stuttgart; RA Dr. Dirk Dirksen, Hamburg; Prof. Dr. Dr. h. c. Werner F. Ebke, Heidelberg; Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke, LL.M., M.A., Köln; Prof. Dr. Walter Frenz, Aachen; Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth; Dr. Hermann Hollmann, LL.M., Köln; RA Prof. Dr. Michael Hoffmann-Becking, Düsseldorf; RA Prof. Dr. Rainer Jacobs, Köln; Prof. Dr. Lothar Knopp, Cottbus; RA Dr. Nibert Koch, Brüssel; Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M., Bonn; Prof. Dr. Knut Werner Lange, Bayreuth; RA Prof. Dr. Carl Otto Lenz, Brüssel/Frankfurt a. M.; RA Jürgen Leske, München; Prof. Dr. Sighart Lörler, Freiburg i. Breisgau; Prof. Dr. Hans-W. Micklitz, Florenz; RA Dr. Burkhardt W. Meister, LL.M., Frankfurt a. M.; Prof. Dr. Peter-Christian Müller-Graff, Heidelberg; Prof. Dr. Karl Riesenhuber, Bochum; RA Prof. Dr. Otto Sandrock †, LL.M., Münster; Prof. Dr. Rolf A. Schütze, Stuttgart; Prof. Dr. Ernst Steindorff, München; Dr. Björn Steinrötter, Hannover; Prof. Dr. Rudolf Streinz, München; RA Prof. Dr. Friedrich Graf v. Westphalen, Köln; RA Dr. Ralf Wojtek, Hamburg

# IN DIESEM HEFT

<i>Eleonore Breitegger</i> zum 65. Geburtstag ( <i>Müller</i> )	1517
Zweite Stellungnahme des BMF zu verschiedenen grunderwerbsteuerrelevanten Sachverhalten ( <i>Lattner</i> )	1518
Immer häufiger Beschwerdevorlage statt Entscheidung ( <i>Kohler</i> )	1525
Was macht man mit den schönen Gastronomiebelegen? ( <i>Steuerinsider</i> )	1526
Das BFG, die (außer)ordentliche Revision und der Rechtsschutz ( <i>Steuerinsider</i> )	1527
Verbindliche Frauenquote im Aufsichtsrat ab Anfang 2018 ( <i>J. Fritz</i> )	1528
Strafrecht statt Arbeitsrecht ( <i>Marhold</i> )	1530
Krankenhaus Wien-Nord: Aus Schaden wird man klug? ( <i>Karasek</i> )	1533
Der aktuelle LSt-/SV-Fall: Deutscher Geschäftsführer einer österreichischen GmbH ( <i>Kunesch</i> )	1534
Der aktuelle USt-Fall: Umsatzsteuer bei freien Dienstnehmern ( <i>Gaedke/Tumpel</i> )	1538
Vier Jahre Bundesfinanzgericht ( <i>Moser / Lenneis</i> )	1539
Die schwindende Vorbildwirkung des OECD-Musterabkommens ( <i>Lang</i> )	1542
Hat der Fremdverhaltensgrundsatz ein Ablaufdatum? ( <i>Macho / Steiner</i> )	1547
Österreich hat die fünfthöchste Steuerquote in der Europäischen Union	1551
Selbstanzeigeerstattung im Umfeld einer Betriebsprüfung ( <i>Brandl / Leitner</i> )	1552
Rund 750 österreichische Unternehmen nutzen Malta zur Steuervermeidung	1560
Was bedeutet die Abschaffung des „Pflegerregresses“ für zivilgerichtliche Verfahren? ( <i>Fucik / Mondel</i> )	1561
Die Absicherung von Regressverbindlichkeiten aus der Spaltungshaftung ( <i>Kalss</i> )	1567
UStR-Wartungserlass 2017 veröffentlicht	1573
Die CFO-Agenda 2018 ( <i>Niedermayr</i> )	1574
Erfahrungen aus dem Enforcement in Österreich ( <i>Rohatschek</i> )	1582
VfGH öffnet Ehe für alle	1588

Impressum:  
Siehe letzte Umschlagseite

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

# 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

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



### Inhaltsverzeichnis

<b>Aufsätze</b>	<i>Claudia Warken</i> Elektronische Beweismittel im Strafprozessrecht – eine Momentaufnahme über den deutschen Tellerrand hinaus, Teil 4	449
	<i>Dr. Tobias Rudolph</i> Hinterziehung von Kapitalerträgen im System der Abgeltungsteuer	458
	<i>Dr. Kristina Peters</i> Anwesenheitsrechte bei der Durchsicht gemäß § 110 StPO: Bekämpfung der Risiken und Nebenwirkungen einer übermächtigen Ermittlungsmaßnahme	465
<b>Rechtsprechung</b>	<b>Steuerstrafrecht/Steuerrecht</b>	
	Konkurrenzverhältnisse von Steuerstraftaten, Strafzumessung BGH, Beschl. v. 24.5.2017 – 1 StR 418/16 (m. Anm. <i>Rolleitschke</i> )	473
	<b>Wirtschaftsstrafrecht</b>	
	Beurteilung der Beschlagnahmefreiheit von Unterlagen im Gewahrsam eines Zeugen Schweizer Bundesgericht, Ur. v. 20.9.2016 – 1 B 85/2016 (m. Anm. <i>Kirsch</i> )	475
	Vorwurf der Gewässerverunreinigung bei Vorliegen formell wirksamer Genehmigungen – Voraussetzungen kollusiven Zusammenwirkens OLG Jena, Beschl. v. 5.5.2017 – 1 Ws 481/16 (m. Anm. <i>Hinderer</i> )	480
<b>Impressum</b>		IV

# KTS

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z296

## ZEITSCHRIFT FÜR INSOLVENZRECHT

Herausgegeben von  
*Reinhard Bork*, Hamburg  
*Christoph Becker*, Augsburg  
*Alexander Bruns*, Freiburg  
*Heinz Vallender*, Köln

*Aus dem Inhalt*

*Markus Würdinger*

Restschuldbefreiung im deutschen  
und europäischen Insolvenzrecht –  
Entwicklungen und Perspektiven

*Gerrit Hölzle/Christoph Thole/  
Caroline Beyß*

Die verfahrensrechtliche Stellung von  
Anleihegläubigern und dem gemein-  
samen Vertreter in der Insolvenz des  
Emittenten

*Sebastian-B. Köhler/Alexander B.  
Simokat*

Das deutsche Insolvenzrecht im  
Lichte sozialer und ökonomischer  
Umwälzungen – eine wissenschaft-  
liche Studie am Beispiel der deutsch-  
deutschen Wiedervereinigung

KTS 78. Jahrgang  
Heft 4 Dez. 2017 S. 445–562  
ISSN 1432-461X  
Art.-Nr. 56358704

Carl Heymanns Verlag

4/2017

## Inhalt

### ABHANDLUNGEN

*Professor Dr. Markus Würdinger*

Restschuldbefreiung im deutschen und europäischen Insolvenzrecht –  
Entwicklungen und Perspektiven..... 445

*Privatdozent Dr. habil. Gerrit Hölzle/Professor Dr. Christoph Thole,  
Dipl.-Kfm./Caroline Beyß, LL.M. (corp. restruc.)*

Die verfahrensrechtliche Stellung von Anleihegläubigern und dem gemeinsa-  
men Vertreter in der Insolvenz des Emittenten..... 471

*mag. iur. Sebastian-B. Köhler/Rechtsanwalt Dr. Alexander B. Simokat*

Das deutsche Insolvenzrecht im Lichte sozialer und ökonomischer Umwäl-  
zungen – eine wissenschaftliche Studie am Beispiel der deutsch-deutschen  
Wiedervereinigung..... 495

### ENTSCHEIDUNGEN MIT ANMERKUNGEN

Aufschub der Fälligkeit des Bauwerklohns bis zur Unbedenklichkeitsbe-  
scheinigung der Sozialversicherungsträger – BGH, Urt. v. 15.12.2016 – IX ZR  
117/16 mit Anmerkung von *Professorin Dr. Nicola Preuß* ..... 523

### BUCHBESPRECHUNGEN

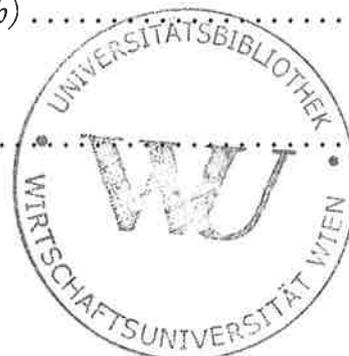
Matthias Fritzsche: Die juristische Konstruktion des Insolvenzplans als  
Vertrag (*Professor Dr. Christoph Thole*)..... 535

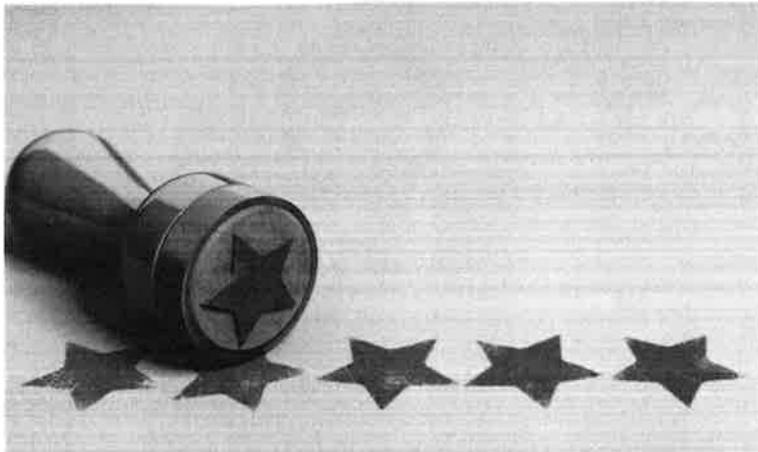
Pingliang Ge: Die Verfahrensgestaltung der Konzerninsolvenz in Deutsch-  
land und China: Deutsche Regelungen und Erfahrungen als Vorbild  
(*Professorin Dr. Yuanshi Bu, LL.M. [Harvard]*)..... 542

Martina Katharina Roedig: Institutioneller Wettbewerb im europäischen  
Insolvenzrecht (*Professor Dr. Markus Fehrenbach*) ..... 545

### LITERATUR

(im Anschluss an 2017, 411–415) ..... 553

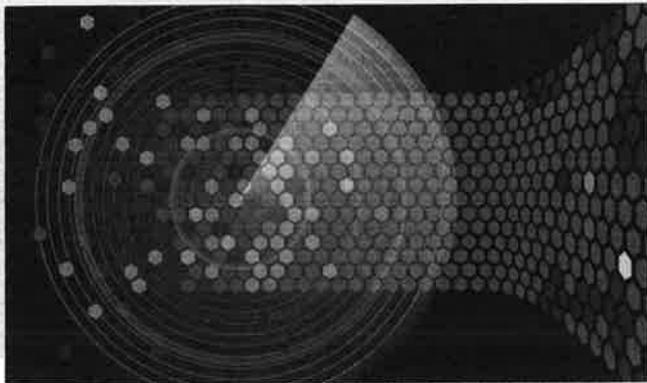




## 18 | COVER STORY

### Want to jettison the annual performance review?

Take a look at how some organizations are making this transformation and the challenges they face. **CPA**



## 26 | Lessons to learn from SEC accounting and auditing enforcements

Five principles can help prevent, detect, or correct the most frequent securities law violations adjudicated by the SEC. **CPA**

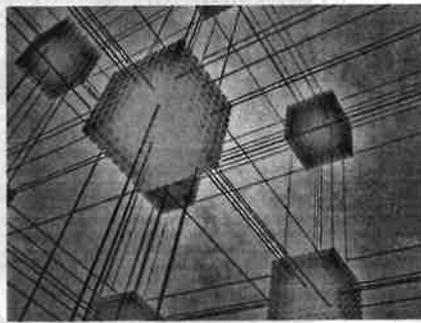
## 32 | How to audit fair value measurements

The subjective nature of fair value measurements makes them a challenge for auditors. These tips—and a new framework for use by valuation professionals—can make the job easier. **CPA**



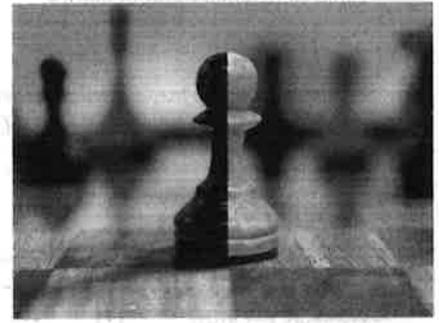
## 40 | The 2017 CPA technology gift guide

The *JofA*'s annual look at high-tech gifts for accounting professionals offers a number of choices that could add a spark to your holiday season. **CPA**



## 46 | How to boost Excel efficiency with Power Query

This article shows how Microsoft Power Query for Excel can streamline the ongoing delivery of additional data for analysis by PivotTables. **CPA**



## 54 | Tax compliance after M&As

Companies can follow these steps to make sure an M&A transaction complies with all tax requirements. **CPA**

# CONTENTS

## NEWS DIGEST

- 9 | *SEC proposes simplifying disclosure requirements*  
*FASB lays out technical agenda*  
*PEEC revises definitions of 'client,' 'attest client'*  
*What to consider when auditing revenue recognition implementation*  
*SEC seeks professional accounting fellow applicants*  
*Key dates; Drafts outstanding*



- LB&I taxpayers can base R&D credit expenses on financial statements*  
*IRS proposes allowing partial SSNs on W-2s*  
*IRS to again rule on general tax consequences of tax-free transactions*



## 70 | Technology Q&A

This column's popular items in 2017 included rules for designing Excel workbooks, ways to calculate an internal rate of return with Excel, and tools for creating maps in Excel. Here are Tech Q&A's greatest hits for this year.

## 76 | Inside AICPA

*Young CPAs cultivate leadership skills*  
*Minority Doctoral Fellowships encourage diversity in education*  
*AICPA awards Legacy Scholarships*  
*Where to Turn*

## 80 | The Last Word

Adapting defensive tools to be used in an analytic, predictive mode is a key to facing cybersecurity challenges, according to Bruce Sussman, CPA, payment card industry global executive for AIG.

## COLUMNS

### 14 | Professional Liability Spotlight

*Which engagement letter reigns supreme?*  
Here's why the annual engagement letter is the undisputed champion.

### 59 | From The Tax Adviser

*S corp. basis and why it's important*  
Loans must qualify as "bona fide debt" to create basis for deducting passthrough losses.

### 62 | Tax Practice Corner

*Long-term contracts and AMT*  
A sometimes overlooked adjustment may cause deficiencies and penalties.

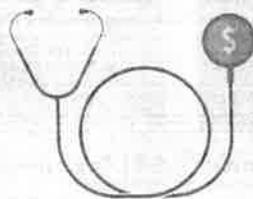
### 64 | Tax Matters

*IRS may examine predeceased spouse's estate return to determine allowable DSUE amount*

*Couple must repay advance premium tax credit* 

*IRS may not assess a deficiency 9 years after a failed tax-free merger for predecessor company's failure to file*

*Timing of a deemed distribution from loan default is upheld* 



## CPE DIRECT

Another major benefit for JofA readers  
Stay current through the JofA and earn CPE credit based on JofA articles—with the CPE Direct self-study subscription program. You can earn up to 48 CPE credits a year. Quarterly CPE Direct study guides combine JofA articles with supplementary materials and exams. An annual subscription is \$189 for AICPA members or \$236.25 for nonmembers. For more information or to order, visit [aicpastore.com/cpe](http://aicpastore.com/cpe), or call 888-777-7077.



*This symbol identifies articles in the CPE Direct self-study program.*

## Inhalt

### Aufsätze

Dr. iur. Friedrich L. Cranshaw

**Tendenzen im Internationalen Insolvenzrecht — 1**

Tobias Wellensiek / Martin Kurtz

**Kündigung bei Insolvenz des Werkunternehmers? — 26**

### Rechtsprechung

Europäische Gerichtsbarkeit

Urteil vom 25. 10. 2017 – Rs. C-106/16 – Polbud

**Verlegung des satzungsmäßigen, nicht tatsächlichen Sitzes — 31**

Finanzgerichtsbarkeit

Urteil vom 10. 5. 2017 – I R 93/15

**Verlustübernahmevereinbarung bei Körperschaftsteuerrechtlicher Organschaft — 36**

Zivilgerichtsbarkeit

Urteil vom 13. 7. 2017 – IX ZR 173/16

Anmerkung Christian Spatz

**Anfechtung der Befreiung eines Gesellschafters von seiner Sicherung — 40**

BGH, Urteil vom 14. 9. 2017 – IX ZR 261/15

(Besprechung Tobias Wellensiek / Martin Kurtz, S. 26)

**Kündigung eines Werklieferungsvertrages bei Insolvenz — 45**

### Veranstaltungen — 49

### Nachrichten — 50

Trimestriel ■ 29<sup>e</sup> année ■ N° 113 ■ 1<sup>er</sup> janvier 2018

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

REVUE  
TRIMESTRI  
DES DROITS  
DE L'HOMME



D3-Z285

<http://www.rtdh.eu>



NEMESIS



ANTHEMIS

## Sommaire

<b>Éditorial</b> par <i>Pierre Lambert</i> .....	3
<b>DOCTRINE</b>	
<b>L'état d'urgence en Turquie à l'épreuve du droit européen des droits de l'homme</b> par <i>Ibrahim Özden Kaboğlu</i> et <i>Christelle Palluel</i> .....	5
<b>La Convention du Conseil de l'Europe sur la prévention et la lutte contre les violences à l'égard des femmes : une révolution silencieuse ?</b> par <i>Eugénie d'Ursel</i> .....	29
<b>Le droit d'accès à un juge contre les immunités des États et des organisations internationales : une argumentation aux effets inexorablement limités ?</b> par <i>Anne Lagerwall</i> et <i>Laurent Weyers</i> .....	51
<b>L'Union européenne, acteur incontournable en matière de garanties procédurales : derniers développements législatifs, jurisprudentiels et leur mise en oeuvre en droit belge</b> par <i>Anthony Rizzo</i> et <i>Anne Weyembergh</i> .....	81
<b>CHRONIQUE</b>	
<b>Chronique de jurisprudence de la Cour africaine des droits de l'homme et des peuples (2015-2016)</b> par <i>Laurence Burgorgue-Larsen</i> et <i>Guy-Fleury Ntwari</i> .....	127
<b>JURISPRUDENCE</b>	
<b>Le secret professionnel de l'avocat au regard de l'article 8 de la Convention européenne des droits de l'homme</b> (obs. sous Cour eur. dr. h., arrêts <i>Brito Ferrinho Bexiga Villa-Nova c. Portugal</i> , 1 <sup>er</sup> décembre 2015 et <i>Versini-Campichi et Crasnianski c. France</i> , 16 juin 2016) par <i>Marielle Moris</i> .....	179
<b>L'arbitrage et la Convention européenne des droits de l'homme : une décision en clair-obscur de la Cour européenne</b> (obs. sous Cour eur. dr. h., décision <i>Tabbane c. Suisse</i> , 24 mars 2016) par <i>Jacques van Compernelle</i> .....	199
<b>L'arrêt pilote <i>W.D. c. Belgique</i> sonne-t-il le glas de la détention des internés dans les annexes psychiatriques des prisons ?</b> (obs. sous Cour eur. dr. h., arrêt <i>W.D. c. Belgique</i> , 6 septembre 2016) par <i>Nathalie Colette-Basecqz</i> et <i>Olivia Nederlandt</i> .....	213
<b>Facebook et les faux amis</b> (obs. sous Cass. (fr.) (2 <sup>e</sup> ch. civ.), <i>Yann X. c. Procureur général</i> près la Cour d'appel de Paris, 5 janvier 2017) par <i>Benoît Dejemeppe</i> .....	241
<b>Violences domestiques et féminicide : la Cour européenne des droits de l'homme réceptive aux crimes de genre</b> (obs. sous Cour eur. dr. h., arrêt <i>Talpis c. Italie</i> , 2 mars 2017) par <i>Kiteri Garcia</i> .....	257
<b>Propagande d'État et liberté d'expression</b> (obs. sous Trib. U.E., arrêt <i>D. K. Kiselev c. Conseil de l'Union européenne</i> , 15 juin 2017, aff. T-262/15) par <i>Christophe Maubernard</i> .....	273



ANTHEMIS

RTDH 2018/1  
ISBN : 978-2-8072-0342-6



9 782807 203426



NEMESIS

ZEITSCHRIFT FÜR JAPANISCHES RECHT  
JOURNAL OF JAPANESE LAW



22. Jahrgang Winter 2017 Nr. 44 • Volume 22 Winter 2017 No. 44

---

SYMPOSIUM

	<i>Max Planck Institute for Comparative and International Private Law, Hamburg, 20 March 2017</i>	1
<i>Souichirou Kozuka</i>	Modernization of Payment Systems Law in Japan	3
<i>Satoshi Nakaide</i>	Revision of the Japanese Insurance Business Act in 2014. Insurance Distribution Channels in Japan and New Rules on the Solicitation of Insurance	23
<i>Yoshinori Shimamoto</i>	Spezialisierte Gerichte in Japan und Deutschland	49

ABHANDLUNGEN / ARTICLES

<i>Harald Baum/ Hideki Kanda</i>	Financial Markets Regulation in Japan	65
<i>Mika Aotake/ Gabriele Koziol</i>	Überblick über den Zwischenentwurf von 2016 zur Reform des Erbrechts in Japan	113
<i>Tomoaki Kurishima</i>	Die Janusköpfigkeit des OGH als Revisions- und Verfassungsgericht. Gegenwartsprobleme und Zukunftsperspektiven	143
<i>Ulrich Kirchhoff/ Tobias Schiebe</i>	The Reform of the Japanese Act on Protection of Personal Information. From the Practitioner's Perspective	199
<i>Kazushige Doi</i>	Das Tierschutzrecht in Japan. Ein Vergleich mit dem deutschen Recht und dem Modellgesetz des World Animal Net	213

## RECHTSPRECHUNG / CASE LAW

<i>Gabriele Koziol</i>	Überblick über wichtige zivilrechtliche Entscheidungen des japanischen Obersten Gerichtshofs aus dem Jahre 2016	251
<i>James C. Fisher</i>	The Curious Case of the Criminal Tattooist. Japanese Criminal Law in Action	277
<i>Atsuhiko Furuta</i>	Markenrecht: „FURANKU MIURA“	289

## REZENSIONEN / REVIEWS

<i>Knut B. Pißler</i>	BURKHARD HESS/KLAUS J. HOPT/ULRICH SIEBER/ CHRISTIAN STARCK (Hrsg.), Unternehmen im globalen Umfeld. Aufsicht, Unternehmensstrafrecht, Organhaftung und Schiedsgerichtsbarkeit in Ostasien und Deutschland	303
<i>James C. Fisher</i>	DOUGLAS HOWLAND, International Law and Japanese Sovereignty. The Emerging Global Order in the 19th Century	308
<i>Harald Baum</i>	Drei Neue Sammelbände zum japanischen Recht	313
<i>Harald Baum</i>	MARKUS THIER, Das japanische Insiderrecht	316

## BERICHTE / REPORTS

<i>Katharina Doll</i>	Die Rolle der Sondervoten in Entscheidungen des Obersten Gerichtshofs Japans. Universität Augsburg, 20. Februar 2017	321
<i>Judith Janna Märtens</i> <i>Ulf Märtens</i>	Grundrechtsschutz in der Rechtspraxis und –dogmatik. Aspekte aus dem europäischen und asiatischen Verfassungs-, Zivil- und Strafrecht, 24.–26. März 2017, Ritsumeikan Universität, Kyōto	338

## AKTUELLES / CURRENT MATTERS

Neue Bücher / New Books	345
Verzeichnis der Mitarbeiter / List of Contributors	347
Hinweise zum Einreichen von Manuskripten / Guide for Submissions	350
Ziele der Deutsch Japanischen Juristenvereinigung e.V / Goals of the German-Japanese Association of Jurists	352