

# JAS

WU  
DB-Z 332

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

ISSN 2520-4238

## Journal für Arbeitsrecht und Sozialrecht

### Beiträge

- Doris Hattenberger  
Landes-VB-Recht und (Bundes-)Arbeitsrecht – Verfassungsrecht ..... 318
- Reinhard Resch  
Begründung Rechte und Pflichten im Arbeitsrecht und im Dienstrecht ..... 340
- Norbert Moser  
Einzelvertragliche Angleichung an das VB-Recht ..... 354
- Gerhard Baumgartner  
Gehorsamsprinzip und Weisungsrecht ..... 364
- Magdalena Hartl  
Beendigung des Arbeitsvertrags – VB-Recht und allgemeines Arbeitsrecht ... 384

### Entscheidungsbesprechungen

- Helene Herda  
Berechnung der Diensterfindungsvergütung ..... 397
- Julia Tutschek  
Ausbildungskostenrückerersatz bei Ausbildungsverhältnissen ..... 410
- Lisa Mayer  
Anpassung des gesamtvertraglichen Stellenplans ..... 419

**Buchbesprechung** ..... 436

**Impressum** ..... U2

### Blick ins Sozialrecht

Oliver Ricken

Beitragspflichten in der gesetzlichen Unfallversicherung bei einer englischen Limited	1589
Beitragsrechtliche Bewertung eines vorzeitigen betrieblichen Ruhegeldes – Weiterentwicklung der Rechtsprechung	1590
Anspruch auf Krankengeld auch bei Verlegung des Wohnorts ins EU-Ausland	1590

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	29. 11. 2017 – C-214/16	<b>Urlaubsabgeltung auch für mehrere Bezugszeiträume bei arbeitgeberseitiger Weigerung der Urlaubsgewährung – Fortführung von Schultz-Hoff</b>	1591
BAG	23. 08. 2017 – 10 AZR 376/16	<b>Weihnachtsgratifikation und billiges Ermessen</b>	1595
BAG	11. 10. 2017 – 5 AZR 621/16	Voraussetzung der Mindestlohnwirksamkeit einer Anwesenheitsprämie	1598
BAG	17. 05. 2017 – 7 AZR 420/15	<b>Befristung im Schulbereich – Institutioneller Rechtsmissbrauch</b>	1600
BAG	29. 06. 2017 – 2 AZR 47/16	Außerordentliche fristlose Kündigung wegen Amokdrohung	1605



#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	19. 09. 2017 – 9 AZR 36/17	Kein Anspruch auf Altersteilzeitarbeitsverhältnis vor Vollendung des 55. Lebensjahres	1612
BAG	18. 07. 2017 – 1 ABR 59/15	<b>Zuständigkeit des Gesamtbetriebsrats für Gesundheitsschutz</b>	1615
BAG	18. 07. 2017 – 1 AZR 546/15	Nachteilsausgleich bei Betriebsstilllegung	1618

#### Verfahrensrecht

EGMR	16. 06. 2016 – 49176/11	Abhören eines Telefongesprächs zwischen Rechtsanwalt und Mandant (Ls.)	1622
BAG	25. 01. 2017 – 4 AZR 517/15	Bestimmtheit eines Feststellungsantrags zur Anwendbarkeit eines Tarifvertrags	1623
BAG	17. 10. 2017 – 10 AZN 533/17	<b>Nichtzulassungsbeschwerde – Klärungsbedürftigkeit einer entscheidungserheblichen Rechtsfrage</b>	1630
BAG	02. 08. 2017 – 9 AZB 39/17	<b>Voraussetzungen eines Zeugnisverweigerungsrechts</b>	1631

NZA Jahresregister 2017 wird mit Heft 4/2018 ausgeliefert

## Aufsätze

<b>Dorothee Müller-Wenner</b> , Aufzeichnungspflichten über geleistete Arbeitsstunden – Auswirkungen auf die Darlegungs- und Beweislastverteilung im Überstundenprozess	476
<b>Rainald Thannisch</b> , Unternehmensmitbestimmung: Aktuelle Herausforderungen und Reformoptionen	480
<b>Günter Grotmann-Höfling</b> , Die Arbeitsgerichtsbarkeit 2016 im Lichte der Statistik	485

## Arbeit und Rechtspolitik

<b>Bericht aus Berlin</b>	489
<b>Aktuelles aus Brüssel und Straßburg</b>	491

## Arbeit und Sozialrecht

494

## Arbeit und Steuerrecht

495

## Personalien | Termine | Info | Gelesen

496

## Rechtsprechung

### Entscheidung mit Anmerkung

EuGH	27.04.17	Dynamische Bezugnahmeklauseln auf Tarifverträge nach Unionsrecht ( <i>Heuschmid</i> )	502
BAG	21.12.16	Darlegung von Überstunden – Wartezeiten bei Be- und Entladen ( <i>Ulber</i> )	505

### Leitsätze der Redaktion mit Volltextzugang

#### 1. Individuelles Arbeitsrecht

##### Arbeitsverhältnis:

LAG Rheinland-Pfalz	27.04.17	Annahmeverzug während Betriebsferien	506
Employ. App. Trib.	10.11.17	Über Großbritannien	
CCMA	07.07.17	Über Südafrika	507

##### Befristung:

BAG	15.02.17	Arbeitsaufnahme vor Abschluss, Faktisches Arbeitsverhältnis	
LAG Niedersachsen	20.07.17	Sachgrundlos, Vorbeschäftigung	
BAG	12.04.17	Vertretung, Abordnung, Rückkehrprognose	
BAG	17.05.17	Vertretung, Änderungsvereinbarung	
LAG Rheinland-Pfalz	28.03.17	Vertretungsbedarf und Vertragsdauer	508

##### Betriebliche Altersversorgung:

BAG	11.07.17	Änderung einer Anpassungsregelung	
-----	----------	-----------------------------------	--

##### Datenschutz:

BAG	29.06.17	Beschäftigte, Detektiv, außerordentliche Kündigung	
BAG	27.07.17	Keylogger, Kündigung, private Internetnutzung	

##### Gleichbehandlung:

LAG Berlin-Brandenburg	03.02.17	Arbeiter – Angestellte	509
HessLAG	07.08.17	Schwerbehinderte Menschen, Vorstellungsgespräch	
BAG	18.07.17	Teilzeit, Aufstockungsverlangen	

##### Haftung des Arbeitgebers:

LAG Düsseldorf	11.09.17	Sturmschäden	
----------------	----------	--------------	--

##### Insolvenzrecht:

BAG	27.07.17	Altersteilzeit, Insolvenzgeld, Differenzvergütung	
-----	----------	---	--

##### Kündigung:

LAG Berlin-Brandenburg	20.01.17	Betriebsbedingt, Auftragslücken	
BAG	16.11.17	Leiharbeit, Massenentlassung, Schwellenwerte	
LAG Berlin-Brandenburg	21.06.17	Vertretungsbefugnis, Gesamtprokura	

##### Öffentlicher Dienst:

BAG	14.07.17	Doppelbefristung, Personalratsbeteiligung	510
VerfG Meck.-Vorp.	10.10.17	Gleichstellungsbeauftragte, Wahlrecht nur für Frauen	
BAG	27.07.17	Stufenzuordnung im Rahmen des TV-N-Thüringen	
BAG	18.05.17	(Teil-)Kündigung einer Pauschalierungsabrede	
BAG	26.01.17	TV SozSich, Überbrückungsbeihilfe, missbräuchliche Gestaltung	



<b>Vergütung:</b>			
BAG	07.07.17	Anpassungsgeld, Zuschuss, Grubenwehruzulage	
BAG	06.09.17	Mindestlohn, gesetzlicher, Leistungszulage	
BAG	24.05.17	Mindestlohn, Sonn- und Feiertagszuschläge	<b>511</b>
<b>Versetzung:</b>			
BAG	18.10.17	Unbillige Weisung, Verbindlichkeit für den AN	
<b>Vertragsrecht:</b>			
BAG	28.06.17	Annahmeverzug, tatsächliches Angebot, Unvermögen	
BAG	26.04.17	Staatenimmunität, drittstaatliche Eingriffsnormen, Gehaltskürzung	
<b>2. Kollektives Arbeitsrecht</b>			
<b>Betriebsrat:</b>			
BAG	02.08.17	Anzahl freizustellender Betriebsratsmitglieder, Leiharbeitnehmer	
BAG	17.05.17	Betriebsteil, räumlich weite Entfernung vom Hauptbetrieb	
HessLAG	24.04.17	Gebührenrechnung, Rechnungsstellung an BR	<b>512</b>
<b>JAV:</b>			
LAG Hamm	14.03.17	Angebot alternativer Weiterbeschäftigungsmöglichkeit	
<b>Mitbestimmung:</b>			
BAG	18.07.17	Nachteilsausgleich, Betriebsstilllegung	
LAG Baden-Württemberg	12.07.17	Personalplanung, Unterrichtsanspruch	
BAG	18.07.17	Unternehmensmitbestimmung, Wahlanfechtung, Aufsichtsrat	
LAG Köln	10.03.17	Wirtschaftsausschuss, Informationen in elektronischer Form, Einigungsstelle	
<b>Tarifrecht:</b>			
BAG	07.07.17	Gewerkschaftlicher Unterlassungsanspruch, Nachwirkungszeitraum	
ArbG Gelsenkirchen	14.11.17	Warnstreik, Sozialtarifvertrag, Friedenspflicht	
<b>3. Verfahrensrecht</b>			
BAG	18.05.17	Frist, Ausschlussfrist, AGG	<b>513</b>
LAG Nürnberg	24.08.17	Gegenstandswert, Zustimmungsersetzungsverfahren, Eingruppierung mehrerer Mitarbeiter	
BVerfG	28.09.17	Gesetzlicher Richter, Einzelrichter beim LSG	
BAG	18.07.17	Klageweg, Betriebsstilllegung	
BAG	17.10.17	Nichtzulassungsbeschwerde, Grundsätzliche Bedeutung, Klärungsbedürftigkeit	
LAG Hamburg	09.08.17	Prozessfähigkeit, Querulantenwahn	
LAG Nürnberg	07.04.17	Prozesskostenhilfe, Klageentwurf	
BAG	29.07.17	Staatenimmunität, Internationale Zuständigkeit	<b>514</b>
BAG	17.05.17	Revision, Befristung, Institutioneller Rechtsmissbrauch	
<b>4. Vollstreckungsrecht</b>			
<b>Zwangsvollstreckung:</b>			
BAG	23.08.17	Pfändbarkeit von Zulagen	
LAG Nürnberg	11.09.17	Vergleich, unbestimmt, Annahmeverzugslohn	
LAG Kiel	25.07.17	Zeugnis, vereinbarter Inhalt	
<b>5. Sozialrecht</b>			
BVerfG	10.10.17	Arbeitslosenversicherung, Angemessene Kosten der Unterkunft und Heizung	
<b>6. Steuerrecht</b>			
BFH	22.02.17	Kindergeld, Volljähriges Kind, Berufsausbildung, Sprachkenntnisse	
<b>Kurzmitteilungen</b>			
EuGH	18.10.17	Festsetzung Mindestkörpergröße als Frauendiskriminierung ( <i>M-W</i> )	<b>515</b>
EuGH	09.11.17	Wöchentliche Ruhezeit im Siebentageszeitraum	
GA Tanchev	09.11.17	Diskriminierung wegen Religion oder Weltanschauung	<b>516</b>
BAG	19.10.17	Kein Wiedereinstellungsanspruch im Kleinbetrieb ( <i>Siebens</i> )	
BAG	20.09.17	Insolvenzanfechtung bei Ratenzahlungsvereinbarung	<b>517</b>
BAG	26.10.17	Insolvenzanfechtung: Rückzahlung von Ausbildungsvergütung ( <i>M-W</i> )	
BAG	26.10.17	Kündigungsfrist von 3 Jahren in AGB benachteiligt AN unangemessen	<b>518</b>
BAG	18.10.17	Wirksame Versetzung setzt kein BEM voraus ( <i>M-W</i> )	
LAG Berlin-Brandenburg	16.10.17	Kündigung wegen Stasi-Tätigkeit unwirksam	<b>519</b>
ArbG Köln	03.11.17	Befristeter Arbeitsvertrag mit Berufsfußballspieler wirksam	
<b>Zusammenfassungen/Abstracts</b>			<b>520</b>

Titelthema

Soziales



**Bedingungsloses Grundeinkommen  
Soziale Sicherheit ohne Arbeit?**

Die Idee klingt gut: Jeder bekommt jeden Monat ein festes Grundeinkommen, das an keine Bedingungen geknüpft ist. Die Zahlung erfolgt unabhängig von der Arbeitsaufnahme und der Höhe des eigenen Einkommens. Schon lange wird über eine solche Idee debattiert. In jüngster Zeit bekam die Debatte aber einen enormen (medialen) Schub. Woran liegt das? Worauf laufen die einflussreichsten Modelle hinaus? Wie steht es um die Höhe und Struktur der Leistung und die Gegenfinanzierung? Das wird hier untersucht. Es zeigt sich: Mit der harten Wirklichkeit ist der Traum eines bedingungslosen Grundeinkommens kaum zu vereinbaren.

- 445 HANS NAKIELSKI  
Bedingungsloses Grundeinkommen:  
**Mehr Freiheit und soziale Sicherheit ohne Arbeit?**
- 446 CHRISTOPH BUTTERWEGGE  
Das bedingungslose Grundeinkommen:  
**Segen oder Sackgasse für den Sozialstaat?**  
Rahmenbedingungen, Zusammenhänge und Hintergründe der BGE-Diskussion
- 452 GERHARD BÄCKER  
Das bedingungslose Grundeinkommen:  
**Ein Traum und die harte Wirklichkeit**  
Acht Punkte zur konkreten Ausgestaltung unter der Lupe

**Position** 440 ROLF WINKEL  
**Pflegeheim-Kosten: Die Versorgungslücke wird überschätzt**

**Magazin** 441 Beitragsserhöhungen bei der PKV:  
**Rechtsgrundlage fraglich – Versicherten winkt Rückerstattung**  
442 **Personalia**  
443 **Neue Vorsitzende der Berufsgenossenschaften**  
444 **Termine**  
444 **AOK-Studie: Mindestmengen für Operationen wären sinnvoll**

**Arbeit** 461 ANDREAS JANSEN  
Arbeitsmarktanalyse:  
**Ältere auf dem Arbeitsmarkt – Entwicklung der letzten Jahre**  
Große Unterschiede nach Altersjahrgängen, Geschlecht oder Qualifikation

468 HANS NAKIELSKI  
**Arbeitslosengeld-Bezug nach der Altersteilzeit**  
Die wichtigsten Fragen und Antworten

**Gesundheit** 470 HANS NAKIELSKI  
Zusatzbeiträge zur Krankenversicherung 2018:  
**Kurzzeitige Mini-Entlastung für manche Versicherte**

**Soziales** 471 **Wichtige (Grenz-)Werte und Rechengrößen in der Sozialversicherung**  
Gültig ab 1. Januar 2018

**Recht** 476 DIETER LEOPOLD  
**Soziales** Vor 40 Jahren trat das SGB IV in Kraft  
**Harmonisierung und Vereinfachung des Sozialrechts im Visier**

478 **Impressum**

Die Erwerbstätigenquote Älterer ist gestiegen. Doch die Erwerbsbeteiligung der 55- bis 64-Jährigen ist höchst differenziert. Es gelingt längst nicht allen, bis zum Erreichen der heutigen Regelaltersgrenze im Erwerbsleben zu bleiben. Eine weitere Anhebung der Altersgrenze wäre fatal.

**Verlagsmitteilung**

Aufgrund der Kostenentwicklung bei Verlag, Produktions- und Vertriebspartnern ist eine Anpassung der Bezugspreise der Zeitschrift Soziale Sicherheit nötig. Dafür bitten wir um Ihr Verständnis. Ab 2018 kostet das Jahresabonnement 136,80 Euro. Im Gegenzug investieren wir in Leistungen, die Ihnen die für Sie wichtigen Informationen noch präziser und schneller zugänglich machen – online, mobil und auf Papier. Inhalte und Anwendungsfunktionen werden für Sie kontinuierlich erweitert und aktualisiert.

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

1/2018



## NZS aktuell

<i>Rechtsprechung</i>	BSG: Regelaltersrente ohne „Abschlag“ bei Erstattung der vorangegangenen vorzeitigen Altersrente durch den Haftpflichtversicherer	VI
	BSG: Provisionen können Elterngeld erhöhen	VI
<i>Mitteilungen</i>	BMAS: Das ändert sich im neuen Jahr	VI
	BMG: Neues Beitragsbemessungsverfahren für freiwillig Versicherte	IX
<i>Veranstaltungen</i>	16. Kölner Sozialrechtstag. Soziale Sicherung Selbständiger in einer digitalen Arbeitswelt	IX
	18. Deutsch-Österreichische Sozialrechtsgespräche. Rehabilitation und Wiedereingliederung. Ansätze, Erfahrungen Potenziale	X
	Sozialrechtslehrertagung 2018. Migration und Sozialstaat	X

## Aufsätze und Berichte

<i>Claudia Bittner</i>	NZS-Jahresrevue Verfassungsrecht	1
<i>Dirk Bieresborn</i>	Sozialdatenschutz nach Inkrafttreten der EU-Datenschutzgrundverordnung – Betroffenenrechte, Aufsichtsbehörden und Datenschutzbeauftragte, neue Zuständigkeiten für die Sozialgerichtsbarkeit	10
<i>Raimund Waltermann</i>	Alternde Gesellschaft und die Antworten des Rechts	16

## Personalia

<i>Rainer Schlegel/Thomas Voelzke</i>	Präsident des BSG aD Dr. h. c. von Wulffen vollendet sein 75. Lebensjahr	18
<i>Rainer Schlegel/Thomas Voelzke</i>	Vizepräsident des BSG aD Prof. Dr. Krasney vollendet sein 85. Lebensjahr	18

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Krankenversicherungsrecht

BSG 11.05.2017 – B 3 KR 22/15 R	Krankengeldansprüche trotz unterbliebener rechtzeitiger Feststellung der Arbeitsunfähigkeit (mit Anm. Ulrich Knispel)	19
------------------------------------	---	----

#### Grundsicherungsrecht

BSG 13.07.2017 – B 4 AS 12/16 R	Nachforderung für nicht mehr bewohnte Wohnung und § 96 SGG (mit Anm. Stefan Schifferdecker)	25
------------------------------------	---	----

#### Verfahrensrecht

LSG Baden-Württemberg 18.01.2017 – L 2 R 3941/16	Befangenheit eines Behördenbediensteten im Widerspruchsverfahren/Widerspruchsausschuss (mit Anm. Karl Rieker)	28
---	---	----

## Inhaltsverzeichnis

<b>Abhandlungen</b>	<b>Mankowski, Peter</b> , Prof. Dr., Hamburg Die Unionsrechtskonformität des Mindestlohngesetzes – unter besonderer Berücksichtigung des grenzüberschreitenden Straßenverkehrs	273
	<b>Raab, Thomas</b> , Prof. Dr., Trier Rechtsschutz des Arbeitgebers gegen Pflichtverletzungen des Betriebsrats ( <b>Teil 1</b> )	288
	<b>Schwarze, Roland</b> , Prof. Dr., Hannover Der Missbrauchstatbestand bei der befristungsrechtlichen Missbrauchskontrolle	302
	<b>Klocke, Daniel</b> , PD, Dr., LL.M. oec., Hamburg Die Vermutung aufklärungsrichtigen Verhaltens bei fehlerhafter Information nach § 613a Abs. 5 BGB	311
<b>Besprechungsaufsatz</b>	<b>Flockenhaus, Patrick</b> , Dr., LL.M., Rechtsanwalt, Düsseldorf Alles bleibt anders – Dynamische Bezugnahmeklauseln und Betriebsübergang nach <i>Asklepios</i> – Besprechung des EuGH-Urteils vom 27.4.2017 – Rs. C-680/15, C-681-15 – <i>Asklepios</i>	316
<b>Entscheidungs- besprechung</b>	<b>Moll, Wilhelm</b> , Dr., Rechtsanwalt, und <b>Katerndahl, Christoph</b> , Dr., Köln Unterrichtung und Widerspruchsrecht der Arbeitnehmer bei mehreren Betriebsübergängen – Anmerkung zu BAG v. 19.11.2015 – 8 AZR 773/14	324
<b>Kurzbeiträge und Informationen</b>	<b>Wank, Rolf</b> , Prof. Dr., Bochum – Beschäftigungseffekte in der digitalisierten Arbeitswelt – Arbeitszeitreport 2016	332

## Contents

### Articles

Antonia Baraggia and Maria Elena Gennusa

**Social Rights Protection in Europe in Times of Crisis: 'A Tale of Two Cities' — 479**

Fozia N Lone

**The Hong Kong Occupy Injunction Cases — 507**

### Notes and Essays

Elena Brodeală

**The Changing Status of Women as Others in the Romanian Constitution — 541**

Bianca Selejan-Guțan

**The Constitutional Court and Others in Romanian Constitutionalism – 25 Years After — 565**

Ágoston Mohay and Norbert Tóth

**What's in a Name? Equal Treatment, Union Citizens and National Rules on Names and Titles — 585**

### Acknowledgement

**Acknowledgement — 603**





---

**AKTUELL**
**6 Gespannte Ruhe, was kommt**

Ein Kommentar von Michale Pisecky.

**8 Unter dem Hammer**

Die Immofinanz verkaufte ihr Einzelhandelsportfolio in Moskau.

**9 Immo-App des Monats**

Die App Landlord sorgt für Zerstreung im Büroalltag.

**10 Dachgleiche**

„Wohngut Panorama3“ in Wien-Landstraße vollzog einen wichtigen Projektschritt.

**11 Signa mit Immobilien-Deal des Jahres in Deutschland**

Das Ankaufsvolumen der Trophy Assets betrug 1,5 Milliarden Euro.

---

**THEMA**
**12 Berlin ist besonders gefragt, Wien hinkt etwas hinterher**

Die europäische Immobilienwirtschaft geht mit positiven Wachstumsaussichten in das Jahr 2018.

**14 „Handel ist kein Selbstläufer“**

Im Wiener Handel herrscht laut Otto Immobilien ein Verdrängungswettbewerb.

**18 Erleuchtende Wärme**

Ein Kommentar von Hans Jörg Ulreich.

**44 Lösungen für die Zukunft stehen bereit**

Die Kombination von bewährter Technologie und intelligenten neuen Konstruktionen und Lösungen sorgen für immer effizienteren und flexibleren Betrieb der Aufzüge.

**46 Mehr Schutzraum für Wartungstechniker**

Warum die neuen Sicherheitsanforderungen an den Einbau von Aufzugsanlagen auch größere Schutzraumabmessungen im Schacht vorsehen.

**48 Ländliche Liegenschaftsmanager erobern den Markt**

Eine einzigartige Ausbildung im europäischen Raum auf der Boku Wien qualifiziert dafür.

---

**BURGENLAND SPECIAL**
**16 Im Aufholprozess**

Laut Günter Buchinger, Fachgruppenobmann der burgenländischen Immobilien- und Vermögenstreuhandler, wird der Markt in seinem Bundesland – noch – unter Wert geschlagen.

---

**COVERSTORY**
**36 Was bringt das Immobilien-Jahr 2018?**

Ein solides Wirtschaftswachstum könnte der Immobilienbranche einen veritablen Aufschwung beschern. Dauerbaustellen wie die Suche nach einem modernen Mietrecht oder die Schaffung zeitgemäßer Investitionsanreize bremsen die Euphorie.

---

**TIPPS & EVENTS**
**49 Konferenz**

Am 27. und 28. Februar 2018 dreht sich in Wien alles um Fachmarkt- und Logistikimmobilie.

**50 Award**

Am 30. Jänner 2018 findet in Wien die IMMY-Gala statt.

---

**RECHT & SERVICE**
**21 Vorwort**

Von Bundesobmann Mag. Georg Edlauer.

**22 Rechtsfragen aus der Praxis**

Mag. Rudolf North, Geschäftsführer der Fachgruppe Wien, antwortet.

**24 100 Jahre Mieterschutz**

Ein Kommentar von Dr. Robert Moll.

**26 Telekommunikationsgesetz**

Worauf Immobilienmakler bei der Akquise potenzieller Neukunden unbedingt achten sollten.

**30 Serviceindizes****34 Ab sofort: Neue Formulare für Kaufanbote**

Der ÖVI entwickelte ein Formular für ein Kaufanbot für ein Wohnungseigentumsobjekt und ein Kaufanbot für ein Grundstück bzw. ein Einfamilienhaus.

# Juristische Schulung

Zeitschrift für Studium und Referendariat

## Herausgeber

Präsident des LG a. D. Prof. Dr. Michael Huber  
Prof. Dr. Stephan Lorenz, Mitglied des BayVerfGH  
Prof. Dr. Thomas Rönnau  
Präsident des BVerfG Prof. Dr. Andreas Voßkuhle

## Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold  
Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsch

# JuS

58. Jahrgang  
Januar 2018 · Heft 1  
www.JuS.de

## Beirat

Privatdozent Dr. Carsten Bäcker – Akad. Rat Dr. Tristan Barczak, LL. M. – Privatdozent Dr. Christian Becker – Akad. Rat Dr. Christian Brand – Privatdozent Dr. Tobias Ceffinato – Wiss. Assistent Dr. Mohamad El-Ghazi – Privatdozent Dr. Eike Michael Frenzel – Akad. Rat Dr. Michael Goldhammer, LL. M. – Prof. Dr. Jan Felix Hoffmann – Akad. Rat Dr. Till Patrik Holterhus, MLE, LL. M. – Jun.-Prof. Dr. Elisa Hoven – Prof. Dr. Albert Ingold – Prof. Dr. Ann-Katrin Kaufhold – Dr. Manuel Ladiges, LL. M. – Akad. Rat Dr. Patrick Meier – Akad. Rätin Dr. Anne-Christin Mittwoch – Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL. M., LL. M. Eur. – Akad. Rat Dr. David Paulus – Prof. Dr. Mehrdad Payandeh, LL. M. – Privatdozent Dr. Chris Thomale, LL. M. – Prof. Dr. Daniel Ulber – Jun.-Prof. Dr. Thomas Wischmeyer

<b>Aufsatz</b>	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hein Kötz, M. C. L., F. B. A.</i> <b>Risikoverteilung im Vertragsrecht</b>	1
<b>Studium</b>	<i>Prof. Dr. Stephan Lorenz</i> <b>Grundwissen – Zivilrecht: Neuregelungen im Gewährleistungsrecht zum 1.1.2018</b>	10
	<i>Wiss. Assistent Max Volmar und Wiss. Assistent Jonas Kranz</i> <b>Einführung ins Kartellrecht</b>	14
	<i>Rechtsreferendar Dr. med. Constantin Blanke-Roeser</i> <b>Kraftfahrzeugrennen iSd neuen § 315d StGB</b>	18
	<i>Akad. Rat Dr. Michael Goldhammer, LL. M. (Michigan), und Ferdinand Sieber, Jurist (Univ.)</i> <b>Juristische Person und Grundrechtsschutz in Europa</b>	22
	<i>Prof. Dr. Claudio Franzius</i> <b>Das Recht der Energiewende</b>	28
<b>Referendariat</b>	<i>Richter am AG Georg Hein</i> <b>Die sofortige Beschwerde in der zivilrechtlichen Assessorklausur</b>	33
<b>Fallbearbeitung</b>	<i>Wiss. Mitarbeiter Sven Jürgensen und Wiss. Mitarbeiter Ewgenij Sokolov</i> <b>Anfängerklausur – Öffentliches Recht: Staatsorganisationsrecht – Freund, Feind, Fraktionsfreund</b>	36
	<i>Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL. M. (NYU), LL. M. Eur., und Wiss. Mitarbeiter Johannes Meier</i> <b>Fortgeschrittenenhausarbeit – Zivilrecht: Bauvertrag – Trennendes beim Doppelhaus</b>	42
	<i>Prof. Dr. Wolfgang Mitsch</i> <b>Fortgeschrittenenklausur – Strafrecht: Rechtfertigungsgründe und gefährliche Körperverletzung – Volksfestgeplänkel</b>	51
	<i>Rechtsanwalt Christian Malte Frank</i> <b>Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Verwaltungsrecht – Das Eigentor</b>	56
	<i>Richterin am LG Christine Bebenroth</i> <b>(Original-)Aktenvortrag – Zivilrecht: Anwaltsberatung – Parteitag in der Stadthalle</b>	63

## Ständige Mitarbeiter der Rechtsprechungsübersicht

### Zivilrecht

Prof. Dr. Burkhard Boemke, Leipzig  
 Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth  
 Prof. Dr. Martin Gutzeit, Gießen  
 Prof. Dr. Gerald Mäscher, Münster  
 Prof. Dr. Thomas Riehm, Passau  
 Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg  
 Prof. Dr. Martin Schwab, Bielefeld  
 Prof. Dr. Marina Wellenhofer, Frankfurt a. M.

### Strafrecht

Prof. Dr. Jörg Eisele, Tübingen  
 Prof. Dr. Bernd Hecker, Tübingen  
 Prof. Dr. Matthias Jahn, Frankfurt a. M.

### Öffentliches Recht

Prof. Dr. Dieter Dörr, Mainz  
 Prof. Dr. Friedhelm Hufen, Mainz  
 Prof. Dr. Matthias Ruffert, Berlin  
 Prof. Dr. Michael Sachs, Köln  
 Prof. Dr. Peter Selmer, Hamburg  
 Prof. Dr. Rudolf Streinz, München  
 Prof. Dr. Christian Waldhoff, Berlin



## Rechtsprechungsübersicht

Zivilrecht	<i>Prof. Dr. Martin Schwab</i>	<b>Unwirksamkeit eines Selbsteintrittsvorbehalts in Architekten-AGB</b> BGH, Urt. v. 16.2.2017 – VII ZR 242/13, NJW 2017, 1669	69
	<i>Prof. Dr. Gerald Mäscher</i>	<b>Betreiber eines Bewertungsportals als unmittelbarer Störer</b> BGH, Urt. v. 4.4.2017 – VI ZR 123/16, NJW 2017, 2029	72
	<i>Prof. Dr. Marina Wellenhofer</i>	<b>Testamentsauslegung bei unvorhergesehenem Vermögenserwerb</b> BGH, Beschl. v. 12.7.2017 – IV ZB 15/16, NJW-RR 2017, 1035	74
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt</i>	<b>Bestimmtheit eines Pfändungsbeschlusses</b> BGH, Urt. v. 27.4.2017 – IX ZR 192/15, NZI 2017, 623	77
	<i>Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt</i>	<b>Pfändung, Verstrickung und Insolvenz</b> BGH, Urt. v. 21.9.2017 – IX ZR 40/17, NZI 2017, 892	79
Strafrecht	<i>Prof. Dr. Jörg Eisele</i>	<b>Rücktritt durch einvernehmliche Tataufgabe</b> BGH, Beschl. v. 29.8.2017 – 4 StR 116/17, BeckRS 2017, 127901	81
	<i>Prof. Dr. Bernd Hecker</i>	<b>Nothilfe und Notstand</b> LG Magdeburg, Urt. v. 11.10.2017 – 28 Ns 182 Js 32201/14, BeckRS 2017, 130506	83
	<i>Prof. Dr. Matthias Jahn</i>	<b>Scheinwaffenproblematik beim Raub</b> BGH, Urt. v. 12.7.2017 – 2 StR 160/16, NStZ 2017, 581	85
Öffentliches Recht	<i>Prof. Dr. Matthias Ruffert</i>	<b>Europäische Bürgerinitiative gegen CETA und TTIP</b> EuG, Urt. v. 10.5.2017 – T-754/14, EuZW 2017, 581	87
	<i>Prof. Dr. Michael Sachs</i>	<b>Abgeordnetenrecht und Fraktionen</b> VerfGH BW, Urt. v. 27.10.2017 – 1 GR 35/17, BeckRS 2017, 129628	89
	<i>Prof. Dr. Friedhelm Hufen</i>	<b>Neubewertung einer Prüfung im vorläufigen Rechtsschutz</b> OVG Bautzen, Beschl. v. 9.3.2017 – 5B 50/17, NJW 2017, 2850	91
	<i>Prof. Dr. Christian Waldhoff</i>	<b>Gefahrenabwehrverordnung und Einzelfallanordnung</b> VGH München, Beschl. v. 3.5.2017 – 10 CS 17405, NVwZ-RR 2017, 784 OVG Lüneburg, Urt. v. 17.5.2017 – 11 KN 105/16, BeckRS 2017, 111238	93

## Inhaltsverzeichnis JuS-aktuell

Heftvorschau	4	23. DRK-Sommerkurs im Humanitären Völkerrecht in Berlin ( <i>Paál</i> )	19
Fallvorschau	4	Deutsch-tschechisches Rechtsfestival in Passau und Prag ( <i>Winteler/Fichtner/Derka</i> )	21
Top-News	7	ELSA	
Ausbildung und Prüfung	9	ELSA-Deutschland: International Presidents' Meeting in Zagreb, Kroatien ( <i>Edelhoff</i> )	22
Veranstaltungen	12	ELSA-Heidelberg: Heidelberg goes Thessaloniki ( <i>Sels</i> )	23
ELSA	12	ELSA-Hamburg: Ein perfekter ELSA-Sommer auf internationaler Bühne ( <i>Wollensak</i> )	23
Kolumne		ELSA-Gießen: Vortragsreihe „Juristische Berufsbilder“ ( <i>Dylong</i> )	24
Übungsfälle zum Jahreswechsel ( <i>Karsten Schmidt</i> )	17	ELSA-Greifswald: Märchen Moot Court – Rumpelstilzchen auf der Anklagebank ( <i>Andreas</i> )	24
Erfahrungsberichte			
Arbeiten zwischen Palmen: Wahlstation bei MorganLewis in Miami ( <i>Weiß</i> )	17		

## Heftvorschau

Das kommende Heft wird voraussichtlich unter anderem folgende Beiträge enthalten, wobei kurzfristige Änderungen nicht ausgeschlossen sind:

### Aufsatz

Prof. Dr. Jörg Eisele und Wiss. Mitarbeiter Alexander Bechtel, Der Schadensbegriff bei den Vermögensdelikten



### Studium

Prof. Dr. Karl Riesenhuber, Von der tatsächlichen Durchführung zum faktischen Arbeitsverhältnis? – Zur Auslegung und Dogmatik von § 611 a BGB

Prof. Dr. Felipe Temming, LL. M., Der Ausschluss des gutgläubigen Erwerbs bei abhanden gekommenen Sachen

Prof. Dr. Thomas Rönau, Grundwissen – Strafrecht: Verständigung im Strafprozess

Prof. Dr. Marcus Schladebach, LL. M., Staatszielbestimmungen im Verfassungsrecht

### Referendariat

Richter am BGH Prof. Dr. Andreas Mosbacher, Aktuelles Strafprozessrecht

Regierungsrat Dr. Adolf Rebler, Aus der Praxis: Die ausländische Fahrerlaubnis

### Fallbearbeitung

Justiziar Dr. Alexander Eufinger, Anfängerklausur – Zivilrecht: Mehrdeutige Preisangabe auf eBay und das Zustandekommen eines Vertrags

Prof. Dr. Wilhelm Degener, Anfängerklausur – Strafrecht: Notwehr mit Einschränkungen

Prof. Dr. Christoph Enders und Rechtsanwalt Norman Jäckel, Fortgeschrittenenklausur – Öffentliches Recht: Polizei- und Ordnungsrecht – Umweltschädlicher Kraftstoffdiebstahl

Wiss. Mitarbeiter André Fischels und Wiss. Hilfskraft Klaus Kies, Schwerpunktbereichsklausur – Arbeitsrecht: Analogien im Arbeitsrecht

Privatdozentin Dr. Anna Katharina Mangold, LL. M. (Cambridge), und Dr. Felix Lange, LL. M. (NYU), M. A., Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Grundrechte – Atomausstieg

## Fallvorschau

Voraussichtlich enthält das kommende Heft der JuS unter anderem folgende Fälle, wobei kurzfristige Änderungen nicht ausgeschlossen sind:

Justiziar Dr. Alexander Eufinger

### Anfängerklausur – Zivilrecht: Mehrdeutige Preisangabe auf eBay und das Zustandekommen eines Vertrags

Eines Abends sieht K auf der Internet-Plattform eBay das Angebot seines Lebens. Dort bietet der Privatmann V einen hochwertigen und neuen Designerpullover der Marke Salvatore Pucci, der sonst im Handel 499,00 Euro kostet, für einen Sofort-Kauf-Preis von 50 Euro zzgl. Versandkosten iHv 5,90 Euro an. Dem Eingabefeld „Preisangabe“ hat V jedoch auf der Angebotsseite das Feld Artikelbezeichnung mit folgendem Inhalt vorangestellt: „Salvatore Pucci! Neu! Größe 50! Einmalig 400 Euro! Beschreibung lesen!!“ Um diese Einschränkung für jeden potenziellen Käufer erkenntlich zu machen, hat V die Artikelbezeichnung in Großbuchstaben und in Fettdruck erstellt. Zudem fügt V seinem Angebot folgende Angaben – ebenfalls in Großbuchstaben –

# INHALT

## Aufsätze

Michael Nietsch / Daniel Osmanovic	
<b>Die kaufrechtliche Sachmängelhaftung nach dem Gesetz zur Änderung des Bauvertragsrechts</b>	1
Wolfgang Hromadka	
<b>Unbillige Weisung unverbindlich!?</b>	7
Thomas Franz / Thorsten Dardat	
<b>Die Post- und Telekommunikationspauschale nach dem RVG</b>	11

## Zur Rechtsprechung

Renate Schaub	
<b>Sekundäre Darlegungslast und Interessenabwägung beim Filesharing über den Familienanschluss</b> (BGH, NJW 2018, 65)	17

## Bericht

Jutta Wittler / Friederike Sieberg	
<b>Die Entwicklung des privaten Baurechts (BGB und VOB/B) seit Juni 2017</b>	19

## Forum

Nina Dethloff	
<b>Familienrecht in Europa – Quo vadis?</b>	23

## Kanzlei & Mandat

Lukas Beck	
<b>Der Rücktritt vom Kfz-Kaufvertrag und seine prozessuale Durchführung</b>	29

## Buchbesprechungen

<b>Diller: Die Berufshaftpflichtversicherung der Rechtsanwälte</b> (Henning Schaloske) •	
<b>Boecken / Düwell / Diller / Hanau: Gesamtes Arbeitsrecht</b> (Marc Spielberger) •	
<b>Kirchhof / Eidenmüller / Stürner: Münchener Kommentar zur Insolvenzordnung, Bd. 4</b> (Martin Ahrens)	31

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	23
<b>Halbelektronischer Rechtsverkehr</b> T. Freudenberg		<b>Schiedsgericht für Medien</b> C. Berger		web.report	28
Agenda	6	Standpunkt	15	Stellenmarkt	29
Meldungen/ Kolumne	7	<b>Israel-Boycott und rechtliche Unmöglichkeit</b> O. Tolmein		Beck'sche Zeitschriften	40
Gesetzgebung	8	Aus der Justiz	16	Buchhinweise	42
Rechtsprechung in Kürze	8	<b>Die Schere öffnet sich</b> S. Rebehn		Veranstaltungshinweise	44
Entscheidung der Woche	9	Recht Digital	17	Heftvorschau/Impressum	46
		<b>Bitcoinmania</b> J. Erbguth			

# INHALT



## Rechtsprechung

<b>Europäische Gerichte</b>		<b>OLG Frankfurt a.M. 28.04.17 – 29 U 166/16</b>	
EuGH 29.11.17 – C-214/16		<b>Kündigung des Auftragnehmers wegen verspäteten</b>	
<b>Abgeltung bei Verweigerung der Urlaubsgewährung</b>		<b>Abbrufs der Bauleistung</b>	79
durch Arbeitgeber (Anm. T. Stiebert)	33		
		<b>LG Schwerin 28.06.17 – 3 O 162/16</b>	
		<b>Mehrvergütung für die Kosten der Nachtrags-</b>	
		<b>bearbeitung im Bauvertrag (Anm. B. Franz)</b>	83
<b>Verfassungsgerichte</b>			
BVerfG 13.11.17 – 2 BvR 1381/17		<b>LG Frankfurt a.M. 28.06.17 – 13 S 191/14</b>	
<b>Gefahr einer politischen Verfolgung als Auslieferungshindernis</b>	37	<b>Bauliche Veränderung und Verjährungshemmung</b>	
		<b>in Genehmigungsbeschlussanfechtung</b>	85
BVerfG 28.09.17 – 1 BvR 1510/17			
<b>Fehlerhafte Annahme einer Eilzuständigkeit des</b>		<b>Strafgerichte</b>	
<b>Senatsvorsitzenden</b>	40	BGH 23.08.17 – 1 StR 173/17	
		<b>Kfz-Steuerhinterziehung bei widerrechtlicher</b>	
		<b>Kfz-Benutzung – Dublettenkennzeichen</b>	
<b>Zivilgerichte</b>		(Anm. E. Hoven)	87
BGH 27.10.17 – V ZR 193/16			
<b>Flüchtlings- oder Arbeiterunterkunft im Teileigentum</b>	41	BGH 12.07.17 – 2 StR 160/16	
		<b>Objektiv ungefährliche Drohmittel als Raub-</b>	
BGH 17.05.17 – VIII ZR 245/15		<b>mittel (Ls.)</b>	90
<b>Tarifgestaltung für die Lieferung von Trinkwasser –</b>			
<b>Wohneinheitenmaßstab</b>	46	<b>Verwaltungsgerichte</b>	
		VGH Mannheim 04.08.17 – 1 S 1307/17	
BGH 11.10.17 – VII ZR 46/15		<b>Befugnis der Staatsanwaltschaft zur Information</b>	
<b>Nachschieben von Kündigungsgründen im VOB/B-</b>		<b>der Medien</b>	90
<b>Bauvertrag</b>	50		
		OVG Münster 16.08.17 – 13 A 1526/17	
BGH 10.10.17 – II ZR 375/15		<b>Anforderungen an die Besetzungsrüge wegen</b>	
<b>Berichtigung eines Hauptversammlungsprotokolls</b>		<b>Einschlafens des Richters</b>	94
<b>durch Notar nach Entäußerung</b>	52		
		<b>Arbeitsgerichte</b>	
BGH 20.09.17 – XII ZB 382/16		BAG 18.05.17 – 8 AZR 74/16	
<b>Kein Anspruch auf Auskunft über das Anfangs-</b>		<b>Benachteiligung, Belästigung und Maßregelung</b>	
<b>vermögen bei Scheidung vor der Reform</b>	59	<b>im Sinne des AGG – Ausschlussfrist</b>	95
BGH 08.11.17 – XII ZR 108/16		<b>Sozialgerichte</b>	
<b>Bewertung eines Unternehmens im Zugewinn-</b>		BSG 04.04.17 – B 4 AS 6/16 R	
<b>ausgleich (Anm. C. Münch)</b>	61	<b>Ausscheiden aus dem SGB II – Leistungsbezug</b>	
		<b>und Überprüfungsantrag</b>	105
BGH 30.03.17 – I ZR 19/16			
<b>Darlegungslast der Eltern beim illegalen Filesharing</b>		<b>Finanzgerichte</b>	
<b>über Familienanschluss – Loud</b>	65	BFH 27.09.17 – XI R 15/15	
		<b>Verpflichtung von Rechtsanwälten zur Abgabe</b>	
BGH 27.07.17 – I ZR 68/16		<b>der Zusammenfassenden Meldung</b>	
<b>Sekundäre Darlegungslast des Ehegatten beim</b>		(Anm. R. Spatscheck / B. Spilker)	108
<b>illegalen Filesharing</b>	68		
		BFH 10.08.17 – V R 2/17	
BGH 02.05.17 – I ZB 1/16		<b>„Kennenmüssen“ des Unternehmers bei Hinter-</b>	
<b>Befangenheit des Sachverständigen im Schieds-</b>		<b>ziehung durch Rechnungssteller</b>	112
<b>verfahren – Rechtsprechungsänderung</b>	70		
BGH 06.04.17 – I ZB 69/16			
<b>Keine Schiedsabrede kraft Handelsbrauchs (Ls.)</b>	76		
OLG Jena 15.06.17 – 1 U 540/16			
<b>Anscheinsbeweis zulasten des stark alkoholisierten</b>			
<b>Fußgängers</b>	77		



## INHALT

### AUFSÄTZE

- 1** PETER GEORG PICTH  
Einheitspatentsystem: Die Kompetenzreichweite des Mediations- und Schiedszen-  
trums
- 11** SIBEL KOCATEPE  
To Sample or not to Sample: Geben Madonna und Drake bald den Ton im US-ameri-  
kanischen Copyright Law an?
- 20** GASPARE T. LODERER  
Privater 3D-Druck und Urheberrecht in der Schweiz

### BERICHT

- 30** PETER R. SLOWINSKI  
Declaration on Patent Protection: Regulatory Sovereignty under TRIPS – Bericht zum  
Workshop in Berlin am 11. und 12.7.2017

### RECHTSPRECHUNG

- PATENTRECHT**
- Australien 33** Federal Court of Australia 18.8.2017 – [2017] FCAFC 129  
Voraussetzungen für die Schutzdauererlängerung eines Patents – **Claim Methods**
- USA 38** U.S. Court of Appeals for the Federal Circuit 15.8.2017  
Patentansprüche in Bezug auf technische Verbesserungen eines Computerspeicher-  
systems – **Visual Memory v. NVIDIA**
- USA 43** U.S. Court of Appeals for the Federal Circuit 13.9.2017  
Keine sachliche Zuständigkeit eines U.S.-Gerichts bei Nichtverletzungsklagen gegen  
lediglich im Ausland gerichtlich vorgehende Patentinhaber – **Allied Mineral Products  
v. OSMI**
- MARKENRECHT**
- EU 45** EuGH 20.9.2017 – C-673/15 bis C-676/15  
Kollektivmarken vs. geografische Herkunftsangaben – **Darjeeling**
- URHEBERRECHT**
- Frankreich 51** Cour de cassation 6.7.2017  
Urheberrechtlicher Schutz im Internet: gerichtliche Maßnahmen zu Lasten techni-  
scher Vermittler – **SFR, Orange et al. / Union des Producteurs de Cinéma et al.**

## INHALT

### ZUR RECHTSPRECHUNG

- 1** CHRISTIAN CZYCHOWSKI  
Der „Urheberrechts-Troll“ – Wichtige Rechtsfragen von Open Source  
Lizenzen?

### RECHTSPRECHUNG

#### URHEBERRECHT

- 6** LG München I 11.4.2017 – 5 Kls 403 Js 177245/14  
Verstoß gegen urheberrechtliche Meldepflicht des Geräte- und Speicher-  
medienimports – **Geräteabgabe (m. Anm. Urs Verweyen, S. 10)**
- 11** LG Köln 20.10.2017 – 14 O 188/17  
Unterlassungsansprüche bei GPLv2-Software – **Linux-Kernel**

#### MARKENRECHT

- 16** OLG Hamburg 22.6.2017 – 3 U 223/16  
Rechtsmissbräuchliche Nutzung von Markenlizenzen – **Athlete Wheels**
- 18** OLG Frankfurt a. M. 26.10.2017 – 6 U 154/16  
Fehlende Verwechslungsgefahr einer Wort-/Bildmarke mit originär nicht  
unterscheidungskräftigem Wortbestandteil – **notebooksbilliger.de**

#### WETTBEWERBSRECHT

- 21** OLG München 16.3.2017 – 29 U 3923/16  
Mitbewerberstellung eines Abschleppunternehmens zur Schutzbrief-  
versicherung des Havaristen – **Pannenhilfe**
- 23** OLG Frankfurt a. M. 19.10.2017 – 6 U 110/17  
Unzureichende Kundenbenachrichtigung über Preiserhöhungen eines  
Telekommunikationsbetreibers – **Servicewelt**
- 24** OLG Hamburg 18.5.2017 – 3 U 253/16  
Irreführende Werbung für Festnetztarif – **Homeserver**
- 27** LAG Schleswig-Holstein 21.3.2017 – 1 SaGa 4/17  
Abwerben von Kunden durch einen früheren Mitarbeiter  
– **Kathederverwechsel (Ls.)**
- 27** OLG Dresden 20.6.2017 – 14 U 50/17  
Umfang des Auskunftsanspruchs bei unzulässiger E-Mail-Werbung  
– **Frankiermaschinen (Ls.)**

#### HEILMITTELWERBERECHT

- 27** OLG Hamburg 16.2.2017 – 3 U 194/15  
Dringlichkeitsverlust im Rahmen einer Due Diligence – **HSA FREI**
- 31** OLG Hamburg 23.2.2017 – 3 U 193/16  
Irreführende Fachkreiswerbung für Lungenheilmittel – **0 Kontraindikationen**





- 34** OLG Hamburg 2.3.2017 – 3 U 94/16  
Irreführende Eignungsaussage für Arzneimittel – „**auch bei Asthma**“
- 36** KG 17.2.2017 – 5 U 78/16  
Werbung für Arzneimittel auf Internetseite einer Privatklinikenbetreiberin  
– **Botulinumtoxin**

- LEBENSMITTELRECHT **40** EuGH 27.4.2017 – C-672/15  
Kein Verfahren für das Inverkehrbringen für Nahrungsergänzungsmittel  
– **Noria Distribution/Frankreich**
- 43** OLG Karlsruhe 8.3.2017 – 6 U 166/16  
Vorwurf der irreführenden Herkunftsbezeichnung eines Bieres  
– **Schwarzwaldmarie**

- VERFAHRENS- UND  
KOSTENRECHT **46** OLG Celle 21.8.2017 – 13 W 45/17  
Handlungspflichten des Unterlassungsschuldners – **Wirbel um Bauschutt**
- 47** OLG Frankfurt a. M. 13.7.2017 – 6 W 51/17  
Kostenentscheidung nach Teilerledigungserklärungen nur für die Zukunft  
– **Lagerkorn**

WLAN-Lampe, Smarte Waage, Motor-Gardine, E-Ink-Türschild, ...

# Smarte Helfer selbst gebaut

Günstig, kompakt, mehr Datenschutz

MS Hyper-V vs. VMware und VirtualBox  
Virtualisierer für Windows

IM  
TEST

- Die kleinsten Android-Handys
- E-Book-Reader: Topmodelle
- Mini-PC mit viermal Gigabit
- Schnelle Speicherkarten-Leser

Loslegen mit PowerShell

Günstige VoIP-Tarife

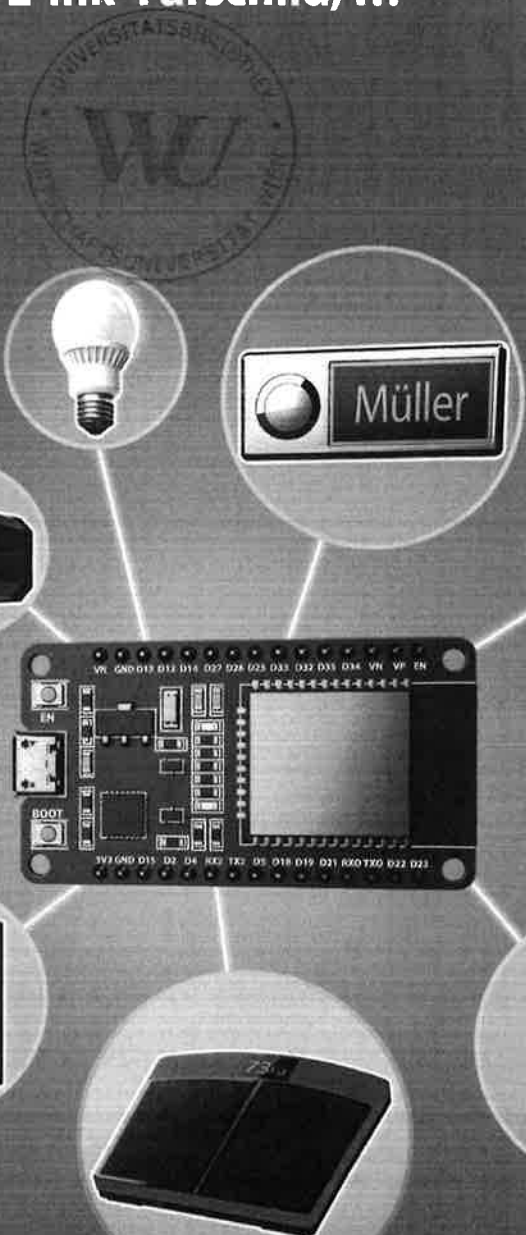
Sparen mit Solarstromspeichern

Vorsicht: Krypto-Mining auf Webseiten

# Mehr Notebook fürs Geld

Kaufberatung: Von günstig bis Macbook Pro

Test: Kompakte Premium-Notebooks



€ 4,90  
AT € 5,40 | LUX, BEL € 5,70  
NL € 5,90 | IT, ES € 6,20  
CHF 7,10 | DKK 54,00



# Inhalt 2/2018

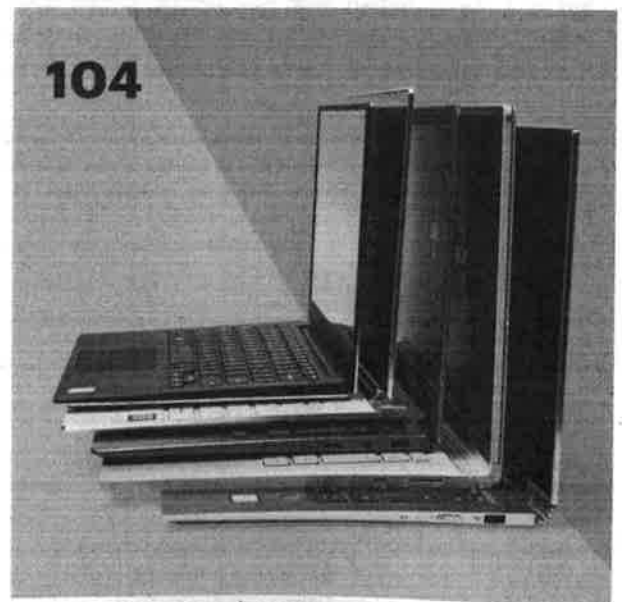
## Trends & News

- 12 34C3: Ein Pfund Gehacktes
- 14 Überwachung: Scoring-Pest in Ost und West
- 16 Vorschau auf CES 2018: Virtual Reality, TVs mit Mini-LEDs, neue Mini-PCs
- 18 Hardware: SATA-6G-SSD, kompakter Gaming-PC, Kühler
- 20 Server & Storage: Multi-Aktuator-Platten, 10K-Platte mit 2,4 TByte, Rack-Server
- 21 Peripherie: Gaming-Monitore, lichtstarke Beamer
- 22 **Fiese Tricks mit Ransomware**
- 24 Verzögerungen beim WLAN der nächsten Generation
- 25 Embedded Systems: High-End-FPGA mit HBM2-RAM
- 26 **Vorsicht: Krypto-Mining auf Webseiten**
- 28 SSH für Windows
- 30 Künstliche Intelligenz lernt autodidaktisch Schach, Go und Shogi
- 32 Anwendungen: 3D-Drucksoftware, Textbearbeitung, Bildersuche mit KI
- 33 Unternehmens-Anwendungen: Sicherer Webspeicher, Buchhaltung, ERP
- 34 Technische Software: Datenanalyse, Elektronik-CAD, Statistik
- 35 Apple: Gedrosselte iPhones
- 36 Linux: Freier Vulkan-Treiber
- 36 Verbraucherschutz: Fragebogen gegen WAP-Abzocker
- 37 Internet: Untergeschobenes Firefox-Werbe-Add-on, Kartellverfahren gegen Facebook
- 179 Web-Tipps

## Test & Kaufberatung

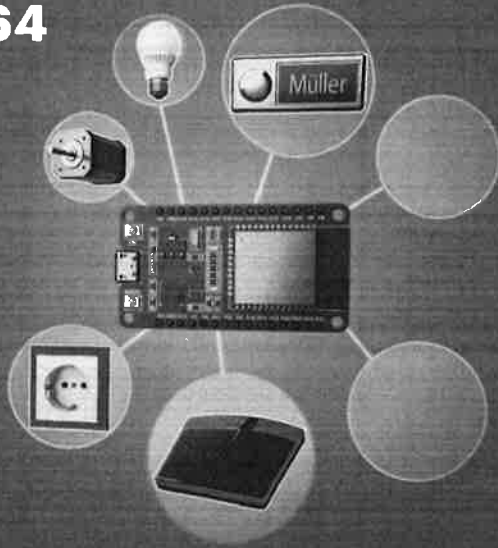
- 38 Lightroom: Hardware-Konsolen für schnellere Foto-Entwicklung
- 40 Linux-Heimserver mit Support: Datamate Homie
- 42 PC-Gehäuse mit smarter Lüfterregelung: NZXT H700i
- 42 Midi-Tower mit Lüfter-Hub: Fractal Design Define R6
- 42 Funkmaus mit Bluetooth: 3DConnexion CadMouse Wireless
- 43 Internetradio mit DAB+ und Spotify: Roberts Stream 94i
- 44 Stereoskopische 360-Grad-Kamera: Humaneyes Vuze

- 46 Übersetzungssoftware: Promt Professional 18
- 46 Code-Hosting-Plattform: Gitea
- 47 Synthesizer-Stick: WS Audio Trueno
- 48 Musik-Software: Cubase 9.5 lockt mit praktischen Arbeitshilfen
- 49 Kaffeemaschine mit Sprachsteuerung: Qbo You-Rista
- 50 Leiser Quadrocopter DJI Mavic Pro Platinum mit 4K-Kamera
- 51 Thermomix mit Rewe-Anbindung kauft Zutaten ein
- 56 **Günstige VoIP-Tarife**
- 60 **Alle E-Book-Reader**
- 90 Spiegellose Systemkameras mit APS-C-Sensor
- 92 **Mini-PC mit viermal Gigabit**
- 94 **Virtualisierer für Windows**
- 100 **Die kleinsten Android-Handys**
- 104 **Mehr Notebook fürs Geld**
- 110 Kompakte Notebooks mit Core-i der achten Generation
- 128 **Schnelle Speicherkarten-Leser**
- 180 Spielekritik
- 184 Buchkritik



### Mehr Notebook fürs Geld

Wer ein Notebook kaufen will, sieht sich mit einem unübersichtlichen Angebot konfrontiert. Unsere Kaufberatung sagt Ihnen, was Sie wirklich brauchen, was mindestens an Bord sein sollte und welchen Luxus teure Edel-Laptops bieten. Außerdem: fünf schicke, schlanke und schnelle Premium-Geräte im Test.

**64**

## Smarte Helfer selbst gebaut

Basteln Sie sich Ihre Smart-Home- und IoT-Gadgets einfach selbst – dann haben Sie alles unter Kontrolle und keine Cloud funkt dazwischen. Mit sechs Projekten von der WLAN-Gardine bis zur schaltbaren Steckdose zeigen wir, wie Sie Ihr Heim smarter machen.

## Wissen

- 54** Vorsicht, Kunde: Drei Monate Reklamations-Odyssee
- 118** Wie ISDN die Glasfaser überholte
- 120** ISDN-Abschied rechtzeitig planen, Reserven einbauen
- 132** Gemeinsame Abhörzentren der Länder: Ver Stolperter Start
- 134** Search and Rescue: Rettungssystem mit Galileo-Satelliten und Notfunk-Baken
- 144** Web-Programmierung: Frontends mit Bootstrap 4
- 158** Sparen mit Solarstromspeichern
- 162** Android-Apps mithilfe von Gradle in mehreren Varianten erzeugen
- 166** Loslegen mit PowerShell
- 172** Recht: Dashcams im Auto

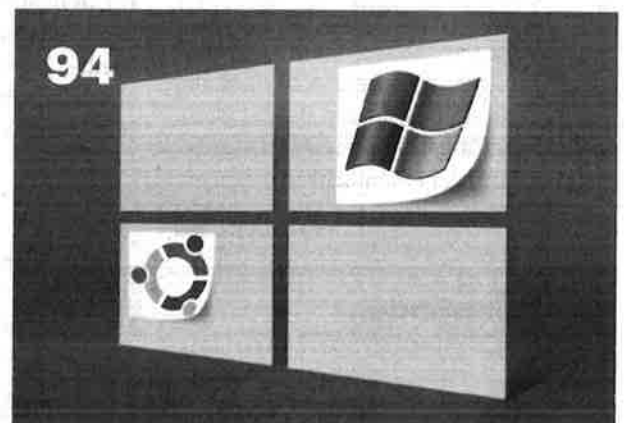
## Praxis & Tipps

- 64** **Smarte Helfer selbst gebaut**
- 68** Drahtloses Türschild mit E-Paper-Display
- 72** Personenwaage mit ESP32 und OLED-Display

- 76** Türsensor mit WLAN
- 80** WLAN-fähiges Stimmungslicht aus LED-Streifen
- 84** Schaltsteckdose mit eigener Firmware
- 86** WLAN-Gardine: Schrittmotoren mit dem ESP32 steuern
- 124** Kinderleicht: Ein Quiz im Browser anlegen
- 138** Heimserver hinter DS-Lite oder CG-NAT erreichbar machen
- 140** 3D-Scans mit 3DF Zephyr
- 148** Devilspie2 manipuliert automatisch Fenster unter Linux
- 152** Linux-Terminals mit pywal passend einfärben
- 154** Partitionieren mit Windows-Bordmitteln, Teil 1: Datenträgerverwaltung
- 174** Tipps & Tricks
- 178** FAQ: Elektromog

## Rubriken

- 3** Editorial: Zurück in die Zukunft
- 6** Leserforum
- 11** Schlagseite
- 186** Story: Die harte Tour von *Christian J. Meier*
- 197** Stellenmarkt
- 200** Inserentenverzeichnis
- 201** Impressum
- 202** Vorschau



## Virtualisierer für Windows

Von allen Möglichkeiten, verschiedene Betriebssysteme parallel zu benutzen, ist Virtualisierung die wohl bequemste. Dafür kann man Software von Oracle oder VMware installieren – oder Hyper-V nehmen, das in vielen Windows-Versionen schon enthalten ist.

PC-Schutzfunktionen verstehen

# Was wirklich schützt

Antivirus, Tor, VPN, Verschlüsselung,  
Adblocker, Secure Boot ...

IM  
TEST

- Fotoviewer für Windows und macOS
- Riesig: 49-Zoll-Monitor von Samsung
- Smarte Ohrhörer Google Pixel Buds
- Netzwerküberwachung mit Fingbox

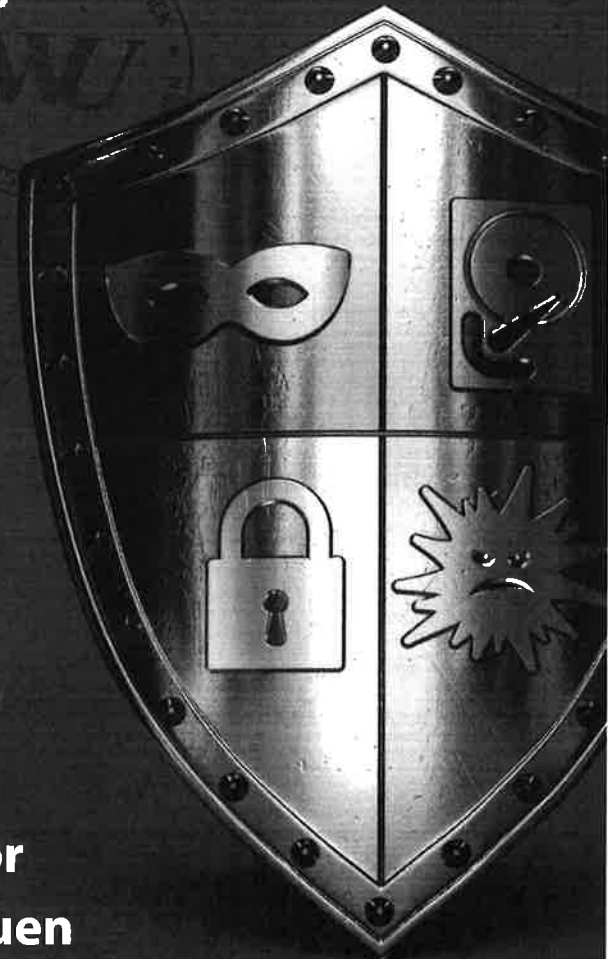
Test: Mobiler Sound von 50 bis 200 Euro  
**Bluetooth-Lautsprecher**

All-in-One-PC • Threadripper-Monster  
**Luxus-PCs mit AMD Ryzen**

Raspi-Projekt: Mobiler Feinstaubsensor  
Mit Open Streetmap eigene Karten bauen  
**Die Technik für 100-TByte-Platten**

# Upgrades für Ihren Körper

Biohacking vom Chip-Implantat bis zum Exoskelett  
Selbstversuch: NFC unter der Haut



€ 4,90  
AT € 5,40 | LUX, BEL € 5,70  
NL € 5,90 | IT, ES € 6,20  
CHF 7,10 | DKK 54,00



# Inhalt 1/2018

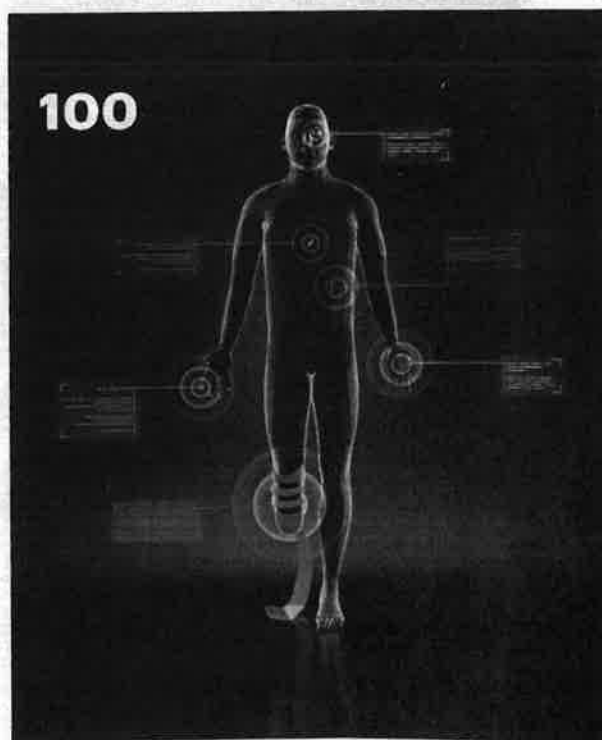
## Trends & News

- 16 Das Ende der Netzneutralität
- 17 Galileo: Vier neue Satelliten im All
- 18 Sicherheit: Chaos Communication Congress, Webtraffic in Gefahr
- 20 Netze: Fritzbox mit Let's Encrypt, Time Sensitive Networking über Ethernet
- 21 E-Auto: Vollelektrische Sportwagen von Porsche
- 22 Always Connected PCs: Windows-10-Mobilrechner mit ARM-Chips
- 23 Hardware: AMD Secure Processor manchmal abschaltbar, Nvidia Titan V
- 24 Gefälschte USB-Sticks bei Amazon
- 26 Server & Storage: Erste 14-TByte-Festplatte, Microsoft Azure mit AMD Epyc, Power9-Server
- 27 Embedded Systems: Amazon FreeRTOS für AWS
- 28 Windows: Update-Störung in Windows 7, Classic Shell wird Open Source
- 29 Linux: CrossOver 17 mit Support für MS Office 2016, Raspbian Stretch für x86
- 30 Apple: iMac Pro, Kritik an Software-Zensur
- 32 Wichtige Termine 2018
- 34 Forschung: 27-PFlops-Supercomputer
- 35 Internet: Milliardenbetrug mit Werbung, Apple veröffentlicht KI-Framework
- 36 Anwendungen: Capture One 11, Magix Foto & Grafik Designer 15, TextGrabber für Android
- 37 Technische Software: 3DViewStation, Microsoft GDS, Konverter für CAD-Modelle
- 38 Android: Erstes Oreo-Update, Android Go für schwache Hardware
- 39 iOS 11.2 als schnelle Notlösung
- 40 Musik: Neil Young öffnet kostenloses Archiv, E-Ink-Tablet für Partituren
- 41 Peripherie: Platzsparender A3+-Fotodrucker, Schutzfolien für gewölbte Smartphones
- 178 Web-Tipps

## Test & Kaufberatung

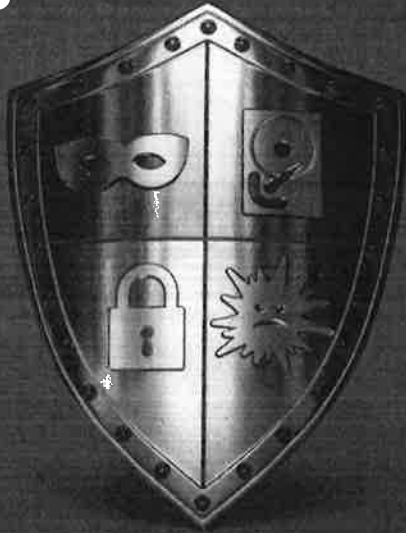
- 42 **Luxus-PCs mit Ryzen: All-in-One-PC**
- 44 High-End-Gaming-PC
- 46 **Riesig: 49-Zoll-Monitor von Samsung**
- 48 17,3-Zoll-Notebook mit Mittelklasse-GPU: Medion Erazer P7652

- 48 Stylus für Samsung-Geräte: Staedtler Noris digital
- 48 Bluetooth-Findehelfer: Tile Sport
- 50 **Smarte Ohrhörer Google Pixel Buds**
- 52 **Netzwerküberwachung mit Fingbox**
- 54 USB-Server: SEH myUTN-2500
- 54 Wireless-Gamepad: 8bitdo NES30 Pro
- 56 Selbstorganisation: meineZIELE Standard 18
- 56 Dateipacker: WinZip Pro 22
- 58 PDF-Editor: Foxit PhantomPDF
- 60 Software-Limiter für Musikproduktionen: Fabfilter Pro-L 2
- 60 Elektronik-CAD: Eagle 8.4.3
- 86 **Bluetooth-Lautsprecher**
- 94 **Fotoviewer für Windows und macOS**
- 118 **Gaming-Highlights des Jahres**
- 180 Spielekritik
- 182 Buchkritik



## Upgrades für Ihren Körper

Bereits Herzschrittmacher, Cochlea-Implantate oder Prothesen machen aus Menschen Cyborgs. Moderne Biohacker gehen aber einen Schritt weiter: Sie beseitigen keine Defekte, sondern verbessern den Körper – mit Mikrochip-Implantaten, Magneten und anderen Gadgets. Wir haben den Selbstversuch gewagt.



## Was wirklich schützt

Wer sich gegen Viren, Trojaner, Abhören und Datenverlust schützen will, sollte maßvoll vorgehen – denn maximale Vorsicht verleidet schnell den Umgang mit dem PC. Wir sagen Ihnen, was wovor schützt, was nicht und mit welchen Risiken und Nebenwirkungen die Maßnahmen verbunden sind.

## Wissen

- 62** Vorsicht, Kunde: Lenovo bekommt Fehler nicht in den Griff
- 100** Upgrades für Ihren Körper
- 108** NFC-Implantat: Ein Selbstversuch
- 112** NFC-Implantate in der Praxis
- 114** Körperupgrades, Transhumanismus, Ethik
- 142** Recht: BGH schränkt den Käuferschutz von PayPal ein
- 164** Die Technik für 100-TByte-Platten
- 172** Sichere und geheime Wahlen übers Internet

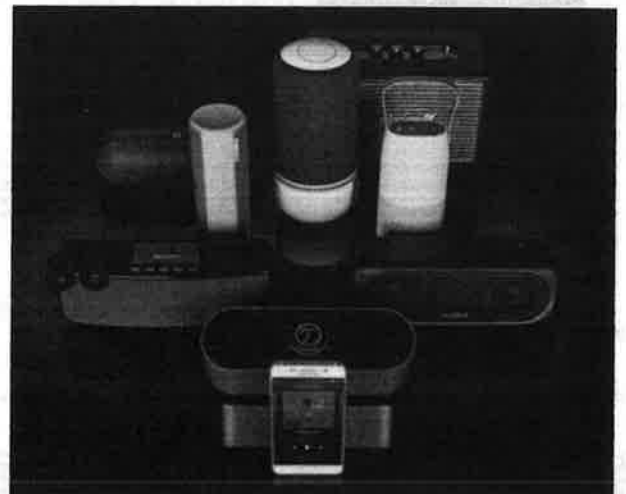
## Praxis & Tipps

- 66** Was wirklich schützt
- 68** Schutzmechanismen gegen Erpressungstrojaner & Co.
- 72** Wie Sie Ihre Internetkommunikation gegen Lausch- und andere Angriffe schützen

- 76** Was sensible Dateien vor fremden Augen verbirgt und gegen Verlust absichert
- 82** Was welche Authentifizierungsmethoden bringen
- 126** Experimentieren mit der Physik-App phyphox
- 130** Color Grading bei Videoaufnahmen in Log-Profilen
- 138** E-Books bequem durchsuchen und lesen
- 144** Tipps & Tricks
- 148** FAQ: Audioeditor Audacity
- 150** Mit OpenStreetMap eigene Karten bauen
- 154** Anmeldung am Windows-Notebook sicher oder bequem
- 158** Raspi-Projekt: Mobiler Feinstaubsensor

## Rubriken

- 3** Editorial: Lieber Tim
- 10** Leserforum
- 15** Schlagseite
- 184** Story: Realtraum von *Stephan Becher*
- 193** Seminare
- 194** Stellenmarkt
- 200** Inserentenverzeichnis
- 201** Impressum
- 202** Vorschau



## Bluetooth-Lautsprecher

Im Garten, am Schreibtisch oder unter der Dusche: Tragbare Bluetooth-Lautsprecher leisten in vielen Alltagssituationen musikalisch Gesellschaft. Wir zeigen, wie vielseitig die aktuellen Boxen sind, wie lange die Akkus halten und welche Klangqualität man erwarten darf.

## 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

1 73. Jahrgang  
5. Januar 2018

# JZ Juristen Zeitung

Inhalt

## Aufsätze

Professor Dr. Dr. h.c. mult. **Jürgen Basedow**,  
LL.M. (Harvard Univ.)  
Rechtsdurchsetzung und Streitbeilegung 1

Privatdozent Dr. **Michael Lysander Fremuth**  
Die Verfassung kennt sie nicht und die Demokratie  
bedarf ihrer nicht – Zur Notwendigkeit der Revision  
der Fünf-Prozent-Sperrklausel im Recht zur Wahl  
des Deutschen Bundestages 13

Dr. **Franz Schnauder**  
Feststellungsklage nach Widerruf eines  
Verbraucherdarlehens 22

## Besprechungsaufsatz

Professor Dr. **Detlev Sternberg-Lieben**  
und **Irene Sternberg-Lieben**  
Versuchter Totschlag durch Manipulation der  
Organzuteilung für Transplantationen? 32

## Umschau

**Glückwunsch**  
Rolf Gröschner zum 70. Geburtstag  
Professorin Dr. **Katharina Gräfin von Schlieffen** 39

## Literatur

Andreas Anter: Max Weber und die Staatsrechtslehre  
Professor Dr. **Christian Starck** 40

Jonas Menne: „Lombroso redivivus?“ Biowissen-  
schaften, Kriminologie und Kriminalpolitik  
von 1876 bis in die Gegenwart  
Professor Dr. **Karl-Ludwig Kunz** 41

## Entscheidungen

BGH, 23. 5. 2017 – VI ZR 261/16  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Haimo Schack**  
Keine Vererblichkeit des rechtshängigen Anspruchs  
auf Geldentschädigung wegen Persönlichkeitsrechts-  
verletzung 42

BGH, 28. 6. 2017 – 5 StR 20/16  
Strafbarkeit von Manipulationen der Warteliste  
für Spenderorgane? 46

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung 1\*  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte 1\*  
Gesetzgebung 2\*  
Entscheidungen in Leitsätzen 2\*  
Neuerscheinungen 17\*  
Zeitschriftenübersicht 28\*  
Sammelwerke 31\*  
Impressum 32\*







**ZIK AKTUELL**

201

**BEITRÄGE**

<b>Clemens Jenny:</b> Rechnungslegungsbegehren und Insolvenzverfahren	202
<b>Raimund Bollenberger:</b> Zur Haftung des Insolvenzverwalters gegenüber Insolvenzgläubigern	206
<b>Ingeborg Edel/Gottfried Gassner:</b> Insolvenzanfechtung nach der EulnsVO – in kleinen Schritten zur Auslegungsklarheit	211
<b>Marietta Mayr:</b> Die Insolvenzfestigkeit des Veräußerungs- und Belastungsverbot	216

**FACHLITERATUR**

221

**JUDIKATUR**

Insolvenzunfähigkeit der Zweigniederlassung einer Limited	223
Masseverfahren bei Streit über eine Aufrechnung gegen angeblich zur Masse gehörende Pensionsbezüge	223
Fortsetzung eines unterbrochenen Prozesses bei Stufenklage	225
(Fehlende) Voraussetzungen für die Eintragung im Grundbuch trotz Grundbuchssperre	227
Insolvenzanfechtung: Getrennte Beurteilung der Insolvenzindikatoren bei Gesellschaft und Gesellschaftern	227
Berücksichtigung der Forderungsart erst im Abgabeneinhebungsverfahren	227
Sachhaftung des insolventen Schuldners und Verbraucherkreditrecht	228
Kein Rekurs gegen die Abweisung eines Eröffnungsantrags durch einen befriedigten Insolvenzgläubiger	228
Zum Rekurs gegen den Kostenvorschussauftrag an Gesellschaftsorgan/Gesellschafter	228
Entlohnung des Masseverwalters bei nachträglicher Abweisung des Eröffnungsantrags	228
Der Insolvenzverwalter haftet nach Aufhebung den einzelnen Insolvenzgläubigern	229
Nachtragsverteilung: Zustellungen/Entlohnung/Bindung an die Schlussverteilungsgenehmigung	232
Keine Wiedereröffnung bei fehlender Gewerbeberechtigung des Schuldners	233
Keine Unternehmensfortführung bei verbotener Geschäftstätigkeit	233
Kein förmliches Verteilungsverfahren bei Masseunzulänglichkeit	234
Disziplinarvergehen eines Rechtsanwalts bei Doppelvertretung im Insolvenzverfahren	234
Zur Einrede der Unangreifbarkeit einer angefochtenen Handlung im europäischen Insolvenzrecht	234
Befriedigungsverletzung als Voraussetzung der Einzelanfechtung	237
Der Entfall der Insolvenz-Entgelt-Sicherung für atypisch gestaltete Arbeitsverhältnisse ist unionsrechtskonform	238
Grenzgänger und steuerliche Behandlung von Insolvenzgeld	238
Bauvertrag: Finanzierungsusage einer Bank ist keine ausreichende Sicherstellung	239
Abschlussprüferhaftung: Prioritätsprinzip bei der Aufteilung der Höchsthaftungssumme	239
Eigenkapitalersetzende Sicherheit und Regressausschluss	239
Zur unzulässigen Weitergabe von Daten über einen Kreditkunden	240

# Journal of Business Law

Issue 1 2018

## Table of Contents

### Articles

- The Proposed Preferential Priority of Prepaying Consumers: A Fair Pack of Insolvency Recommendations?  
*Kayode Akintola* 1
- The GFC and Beyond—How Do We Deal with Corporate Misconduct?  
*Vicky Comino* 15
- A New Insurance Dispute Resolution Mechanism: the Linked Litigation-Mediation Scheme in China  
*Zhen Jing* 40
- Making a Case for Regulating Institutional Shareholders' Corporate Governance Roles  
*Iris H-Y Chiu and Dionysia Katelouzou* 67



blin

f Auckland.  
y of East Anglia, Solicitor.  
ol, Barrister.  
on School of Economics.  
Cardiff University, Solicitor.  
ege London.  
s.

gham.  
London, Barrister.  
is of Commercial Law,

l Law, University of

, University of Southampton.  
College Dublin, Barrister.  
College, Cambridge.  
f Edinburgh.

US \$1,361.  
2/US \$1,960.

REUTERS

Editorial	1	
Inhaltsverzeichnis	3	
Im Fokus	4	<b>Der Ehrbare Kaufmann: Sind Anstand und Ethik etwas Altmodisches? Antiquierter Begriff oder top-aktuelles Unternehmerbild?</b>
<hr/>		
IDW Intern	11	Aus den Fachgremien
	12	Standpunkte
	14	Blick nach innen/außen
IDW Veranstaltungen	18	Veranstaltungskalender
<hr/>		
IDW Service	19	Zahl des Monats/Wort des Monats
	20	Die fachliche Frage
	22	Rechtsprechung
	24	Das IDW stellt sich vor / Ansprechpartner
Verlautbarungen & Fachliche Hinweise	25	<b>IDW Fachnachrichten</b>

**IDW Life 12/2017: Berichtigung**

**IDW Intern 33. WP-Tag**

In der Bildunterschrift ist auf Seite 1257 versehentlich Rosemarie Gergen genannt. Richtig ist, dass WP StB Andrea Bruckner auf dem Foto zu sehen ist. Wir bitten, den Fehler zu entschuldigen.

**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 2018. 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. 5: ©istock.com/ZU\_09; S. 2: ©fotolia.com/kasto; S. 9:  
 ©fotolia.com/yuliufu; S. 10: ©istock.com/Rawpixel; S. 11 u.  
 S. 12: fotolia.com/scusi; S. 14: ©istock.com/jamesjames2541;  
 S. 19: ©istock.com/erhui1979; S. 20: ©istock.com/mustafa-  
 hacalaki; S. 22: ©istock.com/A-Digit; S. 24, links: ©istock.com/  
 AndreyPopov; S. 24, Mitte: ©istock.com/Emir Memedovski;  
 S. 24, rechts: ©istock.com/OJO\_Images

**Druck:**

Bagel Security-Print GmbH & Co. KG, Mönchengladbach

## AUFsätze

## KONZERNRECHT

Europarecht

**Niederlassungsfreiheit englischer Limited Companies mit Verwaltungssitz in Deutschland nach dem Brexit****Prof. Dr. Horst Hammen, Gießen**

Die Erklärung des Vereinigten Königreichs vom 29.03.2017, aus der EU austreten zu wollen, hat zur Folge, dass der Vertrag über die EU (EUV) und der AEUV – sofern der Europäische Rat und England nichts anderes beschließen – ab dem 30.03.2019 auf das Vereinigte Königreich „keine Anwendung mehr finden“. Hieraus folgern viele, die Vorschriften des AEUV über die Niederlassungsfreiheit seien ab diesem Datum ungeeignet, die Anwendung des englischen Gesellschaftsrechts auf nach englischem Recht gegründete Limiteds zu begründen, weil diese Gesellschaften die Grundfreiheiten verliören. Der Beitrag setzt sich damit auseinander, in welchen Fällen diese Betrachtungsweise richtig ist und in welchen Fällen diese Ansicht nicht zutreffend ist.

DK1255237

S. 513

Insolvenzrecht

**Das neue Konzerninsolvenzrecht****RA Dr. Christian Brünkmans, LL.M., Bonn**

Am 21.04.2018 tritt das Gesetz zur Erleichterung der Bewältigung von Konzerninsolvenzen in Kraft. Lange hat die Sanierungs- und Insolvenzrechtspraxis auf dieses Gesetz warten müssen, denn das Bedürfnis nach besonderen Regeln der Insolvenzabwicklung für konzernverbundene Unternehmen ist schon seit Langem bekannt. Erst die Finanzkrise veranlasste jedoch den Gesetzgeber, entsprechende Forderungen aus Wissenschaft und Praxis aufzugreifen und in eine gesetzliche Regelung umzusetzen. Die neuen in der InsO verankerten Regelungen haben nicht nur für Insolvenzverwalter im Rahmen der Insolvenzabwicklung praktische Auswirkungen. Vielmehr haben auch Konzerne, die in finanzielle Schieflage geraten sind, stets eine Sanierung des Konzerns im Insolvenzverfahren, insb. in Form der Eigenverwaltung, als Option in Erwägung zu ziehen. Der Beitrag gibt einen Überblick über die neuen nationalen Regelungen.

DK1255238

S. 518

## BILANZRECHT/RECHNUNGSLEGUNG

Rechnungslegung

**Vorstandsvergütung im Dax, MDax, SDax und TecDax 2014–2016 – Entwicklung und Denkanstöße****Prof. Dr. Hans-Joachim Böcking / Laura Bundle / Carolin Althoff / Anika Hanke / Willy Wirth / Remo Schmid / Dr. Henning Hönsch / Nicole Fischer / Martin Kaspar / Andreas Meier / Johannes Reich / Hanna Stüwe, alle Frankfurt/M.**

Die Vorstandsvergütung findet nach wie vor ein hohes Maß an Aufmerksamkeit in der Öffentlichkeit. Auch die im Mai 2017 veröffentlichte Überarbeitung der EU-Aktionärsrechterichtlinie betont insb. die Verantwortung der Anteilseigner, sich aktiv mit der Vorstandsvergütung auseinanderzusetzen. Der Trend in Richtung mehr Transparenz von Managementvergütungen sowie Stärkung der Aktionärsrechte hinsichtlich Vergütungsgestaltung und -höhe hält somit an. Der Beitrag gibt einen kurzen Einblick in die gegenwärtigen regulatorischen Entwicklungen der Vorstandsvergütung. Es wird die Methodik der diesem Beitrag zugrunde liegenden Vergütungsstudie erläutert und in einer dezidierten Analyse die Vorstandsvergütung getrennt nach Dax, MDax, SDax und TecDax dargestellt. Nach einer Betrachtung der Plandetails werden die erlangten Erkenntnisse zusammengefasst und zukunftsrelevante Themen in Form von Denkanstößen dargelegt.

DK1256570

S. 524

## ENTSCHEIDUNGEN

## KONZERNRECHT

Aktienrecht

**Zur angemessenen Barabfindung beim Squeeze-out****OLG Düsseldorf, Beschluss vom 15.11.2016 – I-26 W 2/16**

[Akte]

DK1233035

S. 533

Unternehmensbewertung

**Bestimmung der angemessenen Barabfindung der ausgeschlossenen Minderheitsaktionäre beim Squeeze-out gem. § 327b AktG****OLG Karlsruhe, Beschluss vom 12.09.2017 – 12 W 1/17**

DK1254580

S. 540

## STEUERRECHT

Körperschaftsteuer

**Organschaft: Ausgleichszahlungen an Minderheitsgesellschaftler – Verlustübernahmevereinbarung bei Änderung des Aktienrechts****BFH, Urteil vom 10.05.2017 – I R 93/15**

DB1255117

S. 543

Körperschaftsteuer

**Steuerfreiheit des Gewinns aus der Veräußerung von Anteilen an inländischen KapGes. – Keine Betriebsausgabenfiktion gem. § 8b Abs. 3 Satz 1 KStG ohne inländische Betriebsstätte****BFH, Urteil vom 31.05.2017 – I R 37/15**

DK1252965

S. 546

## BEITRÄGE

<b>Prof. Dr. Franz Hofmann, LL.M., Erlangen-Nürnberg</b> „Equity“ im deutschen Lauterkeitsrecht? Der „Unterlassungsanspruch“ nach der Geschäftsgeheimnis-RL .....	1
<b>Prof. Dr. Peter W. Heermann, LL.M., Bayreuth</b> Aktuelle Thesen zur zentralen Vermarktung der Medienrechte an der Fußball-Bundesliga im Lichte von Art. 101 Abs. 3 AEUV .....	7
<b>Prof. (em.) Dr. Hans-Jürgen Ahrens, Osnabrück</b> Internationale Zuständigkeit für Äußerungsdelikte im Wettbewerb .....	17
<b>RA Dr. Ulrich Franz, Berlin</b> Preisvergleichsportale aus wettbewerbsrechtlicher Sicht .....	20
<b>Dr. Hermann Dück, Siegen</b> Franchise-Werbung aus Sicht des Wettbewerbsrechts und Erfordernis eines Regelungsrahmens für das Vertriebsrecht .....	29

## RECHTSPRECHUNG

## EuGH

<b>Coty Germany/Parfümerie Akzente</b> AEUV Art. 101 Abs. 1; VO (EU) Nr. 330/2010 Art. 4 Buchst. b und c EuGH, Urteil vom 06.12.2017 – C-230/16 .....	33
<b>Merck/Merck u. a.</b> VO (EG) Nr. 207/2009 Art. 109 Abs. 1 EuGH, Urteil vom 19.10.2017 – C-231/16 .....	37
<b>Hansruedi Raimund/Michaela Aigner</b> VO (EG) Nr. 207/2009 Art. 96 Buchst. a, Art. 99 Abs. 1, Art. 100 EuGH, Urteil vom 19.10.2017 – C-425/16 .....	43
<b>Hanssen Beleggingen/Tanja Prast-Knippling</b> VO (EG) Nr. 44/2001 Art. 2 Abs. 1, Art. 22 Nr. 4 EuGH, Urteil vom 05.10.2017 – C-341/16 .....	46
<b>VCAST/RTI</b> RL 2001/29/EG Art. 5 Abs. 2 Buchst. b EuGH, Urteil vom 29.11.2017 – C-265/16 .....	48

## BGH

<b>Tabakwerbung im Internet</b> UWG § 3a; TabakerzG § 19 Abs. 2, 3; VTabakG § 21a Abs. 3, 4 BGH, Urteil vom 05.10.2017 – I ZR 117/16 .....	51
Kommentar von <b>RA Dr. Simon Apel</b> .....	55
<b>Kulturchampignons</b> VO (EG) Nr. 1234/2007 Art. 113a Abs. 1; VO (EU) Nr. 1308/2013 Art. 76 Abs. 1; VO (EWG) Nr. 2913/92 Art. 23; VO (EU) Nr. 952/2013 Art. 60 Abs. 1; RL 2000/13/EG Art. 2 Abs. 1 Buchst. a Ziff. i; VO (EU) Nr. 1169/2011 Art. 7 Abs. 1 Buchst. a; UWG § 3a; LFGB § 11 Abs. 1 Nr. 1 BGH, Beschluss vom 21.09.2017 – I ZR 74/16 .....	56
<b>Großhandelszuschläge</b> UWG § 3a; AMG § 78 Abs. 1 S. 1 Nr. 1; AMPPreisV § 2 Abs. 1, § 3 Abs. 1 und 2 BGH, Urteil vom 05.10.2017 – I ZR 172/16 .....	60
<b>MeinPaket.de II</b> UWG § 5a Abs. 3 und 5 BGH, Urteil vom 14.09.2017 – I ZR 231/14 .....	65
<b>Reisewerte</b> BGB § 158 Abs. 1, § 199 Abs. 1 Nr. 1 BGH, Urteil vom 04.05.2017 – I ZR 113/16 .....	69
<b>Rückrufsystem</b> RL 2011/83/EU Art. 6 Abs. 1 Buchst. c; EGBGB Art. 246a § 1 Abs. 1 S. 1 Nr. 2, § 4 Abs. 1, Abs. 3; BGB § 312d Abs. 1 S. 1 BGH, Beschluss vom 05.10.2017 – I ZR 163/16 .....	72
<b>Parfummarken</b> VO (EG) Nr. 207/2009 Art. 97 Abs. 5 BGH, Urteil vom 09.11.2017 – I ZR 164/16 .....	77
<b>OXFORD/Oxford Club</b> VO (EG) Nr. 40/94 Art. 7 Abs. 3; MarkenG § 9 Abs. 1 Nr. 2 BGH, Beschluss vom 09.11.2017 – I ZB 45/16 .....	82
<b>Cookie-Einwilligung</b> RL 2002/58/EG Art. 5 Abs. 3 und Art. 2 Buchst. f; RL 2009/136/EG Art. 2 Nr. 5; RL 95/46/EG Art. 2 Buchst. h; VO (EU) 2016/679 Art. 6 Abs. 1 Buchst. a; UKlaG § 1; BGB § 307; TMG § 12 Abs. 1, § 13 Abs. 1, § 15 Abs. 3 BGH, Beschluss vom 05.10.2017 – I ZR 7/16 .....	87

## Bettgestell

DesignG § 2 Abs. 1, § 13 Abs. 2, §§ 15, 41 Abs. 1, § 42 Abs. 2 S. 1, § 46 Abs. 1 und 3, § 72 Abs. 2 BGH, Urteil vom 29.06.2017 – I ZR 9/16 .....	91
---	----

## KG

## Influencer Marketing

UWG §§ 3, 5a, 6 KG, Beschluss vom 11.10.2017 – 5 W 221/17 .....	98
<b>Product Key</b> UWG §§ 3, 5a KG, Beschluss vom 17.10.2017 – 5 W 224/17 .....	99

## OLG Brandenburg

## Informationspflichten bei eBay-Kleinanzeigen

UWG §§ 3a, 8 Abs. 1, Abs. 3 Nr. 1, Nr. 3; VO (EU) 524/2013 Art. 14 Abs. 1 S. 1; BGB §§ 312d Abs. 1 S. 1, 312i Abs. 1 S. 1 Nr. 2; EGBGB Art. 246a § 1 Abs. 1 S. 1 Nr. 8, Art. 246a § 1 Abs. 2 Nr. 1, Art. 246a § 4 Abs. 1, Art. 246c Nr. 1, Art. 246c Nr. 2, Art. 246c Nr. 3 OLG Brandenburg, Urteil vom 19.09.2017 – 6 U 19/17 .....	102
---	-----

## OLG Düsseldorf

## Sonntagsverkauf von künstlichen Weihnachtsbäumen

BGB § 339; LÖG NRW § 5 Abs. 1 OLG Düsseldorf, Hinweisbeschluss vom 09.10.2017 – I-15 U 105/16 .....	103
--	-----

## OLG Frankfurt a. M.

## Brötchen-Gutschein

UWG § 3a; AMG § 78; HWG § 7 OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 02.11.2017 – 6 U 164/16 .....	105
--	-----

## Unlauterkeit des Versuchs der – formell unzulässigen – Durchsetzung einer Preiserhöhung auf der Grundlage Allgemeiner Geschäftsbedingungen

UWG § 5 OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 19.10.2017 – 6 U 110/17 .....	108
--	-----

## Anforderungen an die Informationspflicht über einen Testbericht anlässlich der Werbung mit einem positiven Testergebnis

UWG § 5a OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 16.11.2017 – 6 U 182/14 .....	109
---	-----

## notebooksbilliger.de vs. softwarebilliger.de

MarkenG § 14; UWG § 5 Abs. 2 OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 26.10.2017 – 6 U 154/16 .....	111
---	-----

## Markenmäßige Benutzung eines Vornamens als Modellbezeichnung für Bekleidungsmittel

MarkenG § 14 OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 26.10.2017 – 6 U 111/16 .....	113
---	-----

## Erstattungsfähigkeit der Anwaltskosten für Zweitabmahnung

MarkenG § 14 Abs. 6; UWG § 12 Abs. 1 S. 2; BGB §§ 670, 677, 687 OLG Frankfurt a. M., Hinweisbeschluss vom 17.08.2017 – 6 U 80/17 .....	116
---	-----

## Markenmäßige Benutzung einer Bezeichnung mit beschreibendem Anklang und Verwechslungsgefahr mit einer Wort-/Bildmarke

MarkenG § 14 OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 21.09.2017 – 6 U 250/16 .....	117
---	-----

## OLG München

## Ein- und Auszahlungsentgelte beim Girokonto

BGB §§ 675f Abs. 4 S. 1, 307 Abs. 1, Abs. 2 Nr. 1, Abs. 3 S. 1; UWG §§ 8 Abs. 1 S. 1, Abs. 3 Nr. 2, §§ 3, 3a OLG München, Urteil vom 12.10.2017 – 29 U 4903/16 .....	119
---	-----

## OLG Thüringen

## Manipulationsnachweis bei E-Mail-Werbung

UWG §§ 7 Abs. 1, Abs. 2 Nr. 3, 12 Abs. 1 S. 2 OLG Thüringen, Urteil vom 27.09.2017 – 2 U 765/16 .....	121
--	-----

## LG Berlin

## Pflichten nach Abgabe einer Unterlassungserklärung

BGB § 339 LG Berlin, Urteil vom 17.10.2017 – 15 O 129/17 .....	123
---	-----

## LEITSÄTZE

## TAGUNGSBERICHT

<b>Wiss. Mit. Franziska Kurz und Wiss. Mit. Hanno Magnus, Erlangen-Nürnberg</b> Tagungsbericht über das Symposium „Die neue Geschäftsgeheimnis-Richtlinie“ vom 13.10.2017 an der Friedrich-Alexander-Universität Erlangen-Nürnberg .....	126
---	-----

## magazin Redaktion: [dagmar.straif@vvo.at](mailto:dagmar.straif@vvo.at)

### Editorial

03

### TITEL

#### **Anliegen der Versicherungswirtschaft an eine neue Bundesregierung**

Themen, die auch gesamtwirtschaftlich von erheblicher Bedeutung sind

04

#### **Einbruch aus Täterperspektive: „Wenn dort eine Alarmanlage war, sind wir nicht reingegangen“**

Ergebnisse der neuen KfV-Täterstudie

08

#### **Jahrestagung der Kleinen Versicherungsvereine auf Gegenseitigkeit in Salzburg**

Die Schwerpunkte lagen auf Europäischer Gesetzgebung und der Geschäftsentwicklung

11

#### **Herbst 2017: Einer der trübsten der letzten 20 Jahre**

Herbstbilanz der ZAMG

12

### International

Strategic Board bei Insurance Europe | Legislativvorschlag zur Evaluierung der europäischen Finanzmarktaufsichtsbehörden („ESA-Review“)

14

### VVO-Mitgliederversammlung

Das jährliche Stelldichein der Versicherungsbranche

19

### Buchpräsentation

Band XIII der „Versicherungsgeschichte Österreichs“ von Prof. DDr. Wolfgang Rohrbach

23

## gesundheitsvorsorge Redaktion: [astrid.knitel@vvo.at](mailto:astrid.knitel@vvo.at)

### **Österreich: Das Gesundheitsministerium organisiert die Qualitätssicherung in allen Spitälern**

Interview mit Dr. Silvia Türk, Leiterin der Abteilung für Qualität im Gesundheitssystem, Gesundheitssystemforschung im Bundesministerium für Gesundheit und Frauen

25

## wissenschaft Redaktion: [katharina.trampisch@gvfw.at](mailto:katharina.trampisch@gvfw.at)

### **Peschetz, Das wirtschaftliche Eigentümer Registergesetz (WiEReG)**

Auswirkungen auf die Versicherungsunternehmen

29

### Rechtsprechung

1021: Mehrfachagent als Anscheinmakler | 1022: UnfallV: Makler als Anscheinagent; Fahrsicherheitstraining

1023: BauherrenhaftpflichtV: Bauproduktionswert

36

### Für Sie gelesen

28

### Impressum

43

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Univ.-Prof. Dr. Frank Saliger, München

Straflosigkeit unterlassener Ad-hoc-Veröffentlichungen nach dem 1. FiMaNoG?  
– Teil II –

2365

Dr. Arian Nazari-Khanachayi, LL.M. Eur., Heidelberg

Gesellschaftsrechtliche Folgen des Brexit: Zum Problem der drohenden persönlichen und unbeschränkten Haftung der Gesellschafter für „Altverbindlichkeiten“

2370

### Rechtsprechung

#### Bankrecht und Kapitalmarktrecht

Bundesgerichtshof 8.11.2017 IV ZR 551/15 Versicherungsnehmer im Sinne des § 215 Abs. 1 Satz 1 VVG auch eine juristische Person, auf deren Sitz im Sinne des § 17 ZPO abzustellen ist 2379

Bundesgerichtshof 24.10.2017 XI ZR 362/15\* Rückzahlungsanspruch eines Bürgen, der an den Gläubiger geleistet hat, obwohl ihm wegen der Unwirksamkeit der Sicherungsvereinbarung eine dauerhafte Einrede zustand 2382

Bundesgerichtshof 24.10.2017 XI ZR 600/16\* Unwirksamkeit einer im Vertrag über Bauleistungen formularmäßig vereinbarten Sicherungsabrede, die es dem Auftragnehmer auferlegt, zur Ablösung eines Gewährleistungseinhalts eine Bürgschaft mit einem gegenüber dem Bürgen unzulässigen Regelungsinhalt zu stellen 2386

#### Gesellschaftsrecht

Bundesgerichtshof 7.11.2017 II ZR 127/16 Zu dem Erfordernis, dass für den einer Publikumspersonengesellschaft beitretenden Gesellschafter die nicht unmittelbar aus dem Gesetz folgenden Pflichten sich aus dem Gesellschaftsvertrag klar ergeben müssen 2390

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof 6.7.2017 I ZB 11/16 Maßgeblichkeit des Zeitpunkts der Entscheidung des Oberlandesgerichts für die Beurteilung der Frage, ob die Vollstreckung eines Schiedsspruchs zu einem Ergebnis führt, das mit wesentlichen Grundsätzen des deutschen Rechts offensichtlich unvereinbar ist; nicht ohne Weiteres Ausschluss des Anspruchs wegen Unmöglichkeit, wenn sich ein Schuldner gegenüber zwei Gläubigern zu einer Leistung verpflichtet, die er nur einmal erbringen kann 2391

Bundesgerichtshof 13.7.2017 I ZR 64/16 Zur entsprechenden Anwendung der §§ 322 bis 327 ZPO auf formell rechtskräftige Beschlüsse nach § 888 ZPO; Nichterfüllung des gerichtlich angeordneten Gebots Vorfrage für die Anordnung des Zwangsmittels, die nicht an der Rechtskraft des Zwangsmittelbeschlusses teilnimmt; zur Zulässigkeit einer Feststellungsklage über die Reichweite eines Vollstreckungstitels 2393

Bundesgerichtshof	9.11.2017	VII ZR 116/15	Kein Abrechnungsverhältnis im Sinne der Rechtsprechung des BGH zu Mängelrechten ohne Abnahme allein durch die Eröffnung des Insolvenzverfahrens über das Vermögen des Unternehmers	2397
Bundesgerichtshof	23.11.2017	IX ZR 218/16	Anspruch eines Gesellschafters, der zusätzlich eine stille Beteiligung übernommen hat, auf Rückgewähr dieser Einlage als eine einem Darlehen gleichgestellte Forderung	2399

## Bücherschau

Siegfried Kümpel/Horst Hammen/Jens Ekkenga	Kapitalmarktrecht, Lfg. 3/17	2400
Christoph Reithmann/Christoph Terbrack	Kauf vom Bauträger, 8. Aufl.	2400



## Private Equity & Venture Capital Summit 2018

19./20. Februar 2018

Le Méridien München, Bayerstraße 41, 80335 München

Informationen: Tel. +49 69 2732 567; [www.wm-seminare.de](http://www.wm-seminare.de)

WM Seminare

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

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

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

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

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

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

**Verlag:** Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Ernst Padberg (Vorsitzender), Torsten Ulrich, Dr. Jens Zinke

**Telefon Redaktion:** Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: [a.lange@wmrecht.de](mailto:a.lange@wmrecht.de); **Lektorat:** Heike Back (0 69) 27 32-172, E-Mail: [H.Back@wmrecht.com](mailto:H.Back@wmrecht.com); **Sekretariat:** Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: [s.mahler@wmrecht.de](mailto:s.mahler@wmrecht.de)

**Anzeigen:** Ralf Becker (0 69) 27 32-553, E-Mail: [r.becker@wmrecht.de](mailto:r.becker@wmrecht.de); **Vertrieb/Nachbestellungen:** (0 69) 27 32-142; **Telefax** (0 69) 23 26 85

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

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 94,90 (einschl. 7 % MwSt. € 6,21) + € 7,45 Versandkostenzuschlag (einschl. € -,49 MwSt.). **Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 9,10 Versandkostenzuschlag.** Für Mitglieder der ARGE Bank- und Kapitalmarktrecht gibt es für die Dauer des Fachanwaltslehrgangs einen Rabatt von 50 % auf den Abonnementpreis.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2017 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

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

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

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

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV





## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Univ.-Prof. Dr. Frank Saliger, München

Straflosigkeit unterlassener Ad-hoc-Veröffentlichungen nach dem 1. FiMaNoG?  
– Teil I –

2329

Rechtsanwalt Hendrik Müller-Lankow, LL.M. (UCL), Frankfurt a. M.

Abgrenzung des Eigenhandels durch Market-Maker vom Eigengeschäft durch sonstige Liquiditätsgeber

2335

### Rechtsprechung

#### Bankrecht und Kapitalmarktrecht

- |                          |            |               |  |      |
|--------------------------|------------|---------------|--|------|
| Bundesverfassungsgericht | 7.11.2017  | 2 BvE 2/11    | Auskünfte zur Deutschen Bahn AG und zur Finanzmarkt-aufsicht von der Bundesregierung zu Unrecht verweigert   | 2345 |
| Bundesgerichtshof        | 10.10.2017 | VI ZR 556/14* | Zur Abgrenzung einer Anlageberatung von der Empfeh-lung einer Finanzportfolioverwaltung und einer Anlagever-mittlung von der Vermittlung des Abschlusses eines Port-folioverwaltungsvertrags, der kein Geschäft über die An-schaffung und die Veräußerung von Finanzinstrumenten im Sinne von § 1 Abs. 1a Satz 2 Nr. 1 KWG ist | 2356 |
| OLG Düsseldorf           | 7.7.2017   | I-7 U 93/15   | Mitarbeiterdarlehen auch dann, wenn eine Mitarbeiterin der Bank und ihr Lebensgefährte gemeinsam ein Darlehen zur Finanzierung einer Immobilie aufnehmen und die Dar-lehensbedingungen ergeben, dass es zu einem speziell für Mitarbeiter vorgesehenen reduzierten Zinssatz gewährt wird                                       | 2358 |

## Gesellschaftsrecht

- Europäischer Gerichtshof 25.10.2017 Rs. C-106/16\* Zur Auslegung von Art. 49, 54 AEUV zur Verlegung des satzungsmäßigen Sitzes einer nach dem Recht eines Mitgliedsstaates gegründeten Gesellschaft 2359
- Bundesgerichtshof 24.10.2017 II ZR 16/16 Unterbrechung eines Beschlussmängelrechtsstreits des GmbH-Gesellschafters durch die Eröffnung des Insolvenzverfahrens über dessen Vermögen 2363



## Private Equity & Venture Capital Summit 2018

19./20. Februar 2018

Le Méridien München, Bayerstraße 41, 80335 München

Informationen: Tel. +49 69 2732 567; [www.wm-seminare.de](http://www.wm-seminare.de)

WM Seminare

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

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

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

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

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

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

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Ernst Padberg (Vorsitzender), Torsten Ulrich, Dr. Jens Zinke

Telefon Redaktion: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: [a.lange@wmrecht.de](mailto:a.lange@wmrecht.de); Lektorat: Heike Wietelmann (0 69) 27 32-172, E-Mail: [H.Wietelmann@wmrecht.com](mailto:H.Wietelmann@wmrecht.com)

Sekretariat: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: [s.mahler@wmrecht.de](mailto:s.mahler@wmrecht.de)

Anzeigen: Ralf Becker (0 69) 27 32-553, E-Mail: [r.becker@wmrecht.de](mailto:r.becker@wmrecht.de); Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142; Telefax (0 69) 23 26 85

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

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 94,90 (einschl. 7 % MwSt. € 6,21) + € 7,45 Versandkostenzuschlag (einschl. € -49 MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 9,10 Versandkostenzuschlag. Für Mitglieder der ARGE Bank- und Kapitalmarktrecht gibt es für die Dauer des Fachanwaltslehrgangs einen Rabatt von 50 % auf den Abonnementpreis.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2017 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main - ISSN 0342-6971

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

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

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

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

- Editorial ..... 65  
*Von Eva Schulev-Steindl*

## Römisches Recht

- Musterfall ..... 68  
**FÜM I (Auszug)**  
*Prüfer: Nikolaus Benke, Verena T. Halbwachs, Franz-Stefan Meissel und Philipp Scheibelreiter; gelöst von Stefan Potschka und Philipp Scheibelreiter*

## Strafrecht

- must know ..... 75  
**Die Strafgesetznovelle 2017**  
*Von Oskar Maleczky*
- must know ..... 78  
**Wissenswertes zum Missbrauch der Amtsgewalt**  
*Von Stephanie Öner*
- Musterfall ..... 82  
**Modulprüfung aus Straf- und Strafprozessrecht: „Weiße Pisten, schwarze Schafe“**  
*Prüferin: Susanne Reindl-Krauskopf; gelöst von Jakob Tschachler und Angelika Zotter*

## Öffentliches Recht

- must know ..... 93  
**Geltendmachung der Verfassungswidrigkeit von Gesetzen**  
*Von Andreas Gerhartl*
- Judikatur ..... 97  
**Kein Recht des biologischen Vaters, in jedem Fall die Feststellung der Abstammung im Rahmen des Kontaktrechtsverfahrens zu erwirken**  
*Von Hannah Mautner*

## Arbeits- und Sozialrecht

- must know ..... 101  
**Grundzüge der gleitenden Arbeitszeit**  
*Von Mario Niederfriniger*

# Unternehmens- und Gesellschaftsrecht

- must know ..... 105  
**Die „vereinfachte Gründung“**  
*Von Roman Alexander Rauter*
- must know ..... 108  
**Gleichstellung im Aufsichtsrat**  
*Von Roman Alexander Rauter*

# Europarecht

- Musterfall ..... 110  
**FÜM I (Europarecht)**  
*Prüfer: Thomas Jaeger; gelöst von Suzan Topal-Gökceli und Agnes Balthasar-Wach*



# Bürgerliches Recht

- Musterfall ..... 117  
**FÜM II – Bürgerliches Recht**  
*Prüfer: Constanze Fischer-Czermak und Helmut Ofner; gelöst von Stephanie Nitsch*

## 53. Tagung der Österreichischen Gesellschaft für Arbeitsrecht und Sozialrecht

Alle Veranstaltungen finden im Ferry Porsche Congress Center, 5700 Zell am See, Brucker Bundesstraße 1a, statt.

### PROGRAMM

#### DONNERSTAG, 5. April 2018

8.45 Uhr Begrüßung durch den Präsidenten der Gesellschaft Univ.-Prof. Dr. Rudolf Mosler

#### Behinderung und Arbeitsrecht

Ass.-Prof.<sup>in</sup> Mag.<sup>a</sup> Dr.<sup>in</sup> Susanne Auer-Mayer  
*(Universität Salzburg)*

#### Wiedereingliederungsteilzeit

Assoz.-Prof. PD Mag. Dr. Andreas Mair  
*(Universität Innsbruck)*

DISKUSSION

#### Datenschutz und Arbeitsrecht – Was ändert sich durch die Datenschutz-Grundverordnung?

ao. Univ.-Prof. Dr. Wolfgang Brodil  
*(Universität Wien)*

DISKUSSION

#### FREITAG, 6. April 2018

9.00 Uhr **Selbständig oder unselbständig: Neuregelung der Zuordnung von Sozialversicherten**  
 Univ.-Prof. Dr. Benjamin Kneihls  
*(Universität Salzburg)*

Statements von: Dr. Thomas Neumann  
*(BDO Austria GmbH, Wien)*  
 Dir.-Stv. Dr. Gerhard Mayr  
*(Gebietskrankenkasse OÖ)*

DISKUSSION

#### Sozialversicherung und Auslandsbezug: positive und negative Entwicklungen

ao. Univ.-Prof. Mag.<sup>a</sup> Dr.<sup>in</sup> Beatrix Karl  
*(Universität Graz)*

DISKUSSION

DONNERSTAG, 5. April 2018: 17.30 Uhr – 19.00 Uhr

#### SEMINAR: Arbeitskräfteüberlassungsgesetz

Leiter und Referentin: Univ.-Ass.<sup>in</sup> MMag.<sup>a</sup> Dr.<sup>in</sup> Birgit Schratlbauer *(Universität Salzburg)*

MITTWOCH, 4. April 2018: 15.00 Uhr bis 16.30 Uhr

NACHWUCHSFORUM: Näheres unter: <http://www.arbeitsrechtundsozialrecht.com>

Anmeldungen und Anfragen richten Sie bitte an Frau Astrid Bönnisch-Weilguny: Tel.: +43 732 2468-8270, E-Mail: [astrid.boennisch@jku.at](mailto:astrid.boennisch@jku.at).  
 Teilnahmegebühr: EUR 65,-; an: Österreichische Gesellschaft für Arbeitsrecht und Sozialrecht; IBAN: AT261500000771005501, BIC: OBKLAT2L

## Kommentierte Rechtsprechung

### Verfassungsrecht

- BVerfG  
01.08.2017 – 1 BvR 1910/12      Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde gegen die Versagung vorläufiger Leistungen für Kosten der Unterkunft und Heizung (*Willi Johannes Kainz*)      32

### Krankenversicherungsrecht

- BSG  
26.09.2016 – B 1 KR 9/17 R      Kodierung fehlgeschlagener Prozeduren am Beispiel der Lungenbiopsie (*Thorsten Ehrbeck*)      33

### Rentenversicherungsrecht

- BSG  
19.10.2017 – B 13 R 140/14 B      Erfolglose Nichtzulassungsbeschwerde wegen Abschlagen bei Renteneintritt vor Regelalter, Diskriminierung nach Europarecht nicht hinreichend dargelegt (*Christiane Perniß*)      34

### Unfallversicherungsrecht

- BGH  
30.05.2017 – VI ZR 501/16      Zum Vorrang der Sozialgerichte bei Haftungsfragen (*Marko Vraetz*)      35

### Grundsicherungsrecht

- BSG  
13.07.2017 – B 8 SO 21/15 R      Sachliche Zuständigkeit für den Abschluss von Leistungs-, Vergütungs- und Prüfungsvereinbarungen (*Matthias Thum*)      36

### Verfahrensrecht

- BSG  
29.06.2017 – B 3 KR 16/16 R      Kein Erlass eines Verwaltungsakts seitens einer Krankenkasse gegenüber einer Apotheke (*Carina Prange*)      37

- BSG  
20.07.2017 – B 12 KR 13/15 R      Rücknahme eines rechtswidrigen Verwaltungsakts wegen Nichtentscheidung und -festsetzung über die konkrete Höhe der Beiträge für Gesetzliche Rentenversicherung (GRV), Gesetzliche Krankenversicherung (GKV), soziale Pflegeversicherung (sPV) (*Timo Hebel*)      38

- BSG  
07.09.2017 – B 10 ÜG 3/16 R      Entschädigung wegen überlanger Verfahrensdauer – Berücksichtigung eines PKH-Verfahrens (*Wolfgang Bender*)      39

- BSG  
07.09.2017 – B 10 LW 1/16 R      Rückwirkende Verzinsung eines rückwirkenden Beitragserstattungsanspruchs (*Svenja Nielsson*)      40

D3-Z276

# forum poenale

**Herausgeber**
**Editeurs - Editori**

Jürg-Beat Ackermann  
 Roy Garré  
 Gunhild Godenzi  
 Yvan Jeanneret  
 Bernhard Sträuli  
 Wolfgang Wohlers

**Schriftleitung**
**Direction de revue**
**Direzione della rivista**

Sandra Hadorn

RECHTSPRECHUNG | JURISPRUDENCE | GIURISPRUDENZA 374

AUFSÄTZE | ARTICLES | ARTICOLI 412

**Eveline Roos/Konrad Jeker:** Der «Grosse Lauschangriff» 412

**Jean-Pierre Greter/Benjamin Ilschner/Arthur J. Seppey:**  
 L'audition d'un comparant allophone en procédure pénale 418

**Sara Schödler:** Haftprüfung von Amtes wegen – Rechtsstaatlicher Gewinn  
 oder überflüssiger Formalismus? 424

**Viktor Lieber:** Justizöffentlichkeit und Medienfreiheit im Fokus,  
 Bemerkungen zum Öffentlichkeitsprinzip im Lichte von BGE 143 I 194 430

**Thomas Fingerhuth:** BGE-Praxis II/2017 437

DOKUMENTATION | DOCUMENTATION | DOCUMENTAZIONE 448



# INHALT

## Aufsätze

Clemens Höpfner / Manuel Fallmann

### **Die Reform des kaufrechtlichen Gewährleistungsrechts 2018**

3745

Der Beitrag setzt sich mit den am 1.1.2018 in Kraft tretenden Änderungen des kaufrechtlichen Gewährleistungsrechts auseinander. Der Schwerpunkt liegt auf der gesetzlichen Regelung der Aus- und Einbaufälle, ferner werden beleuchtet die Einrede der absoluten Unverhältnismäßigkeit, der Vorschussanspruch sowie der Verkäuferregress.

Kai Cornelius

### **Das Non-Legal-Outsourcing für Berufsgeheimnisträger**

3751

Mit dem „Non-Legal-Outsourcing-Gesetz“ soll die seit Jahren stattfindende Diskussion zur Inanspruchnahme externer Dienstleistungen durch Berufsgeheimnisträger beendet werden. Der Beitrag stellt die neue straf- und berufsrechtliche Gesetzeslage dar und gibt Handlungsempfehlungen.

## Zur Rechtsprechung

Rolf Wagner

### **Erste Rechtsprechung (des EuGH) zur EuErbVO**

(EuGH, NJW 2017, 3767)

3755

## Bericht

Andreas von Bonin

### **Die Entwicklung des Unionsrechts bis Mitte 2017**

3759

## Kanzlei & Mandat

Birgit Schneider

### **Streitwertbeschwerde und Verbot der reformatio in peius**

3764

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Pro & Contra	19
BGH „verbösert“ den Arbeitgeber		„Schuld, die nicht vergeht“		§ 219a StGB abschaffen?	
T. Ritter		K. Schrimm		E. Hilgendorf/E. Winkelmeier-Becker	
Agenda	6	Forum	15	Rubrikenmarkt	25
Meldungen / Kolumne	7	Das Richterbild in Fatih Akins		web.report	28
Gesetzgebung	8	„Aus dem Nichts“ M. Hannes		Stellenmarkt	29
Rechtsprechung in Kürze	8	Aus der Anwaltschaft	16	Beck'sche Zeitschriften	36
Entscheidung der Woche	9	Ein Blick ins beA vermeidet		Buchhinweise	38
Leserforum	10	die Haftung S. Göcken		Veranstaltungshinweise	40
		Ausbildung & Karriere	17	Heftvorschau/Impressum	42
		Abschaffung des Kooperations-			
		verbots? R. A. Lorz			

# INHALT

## Rechtsprechung



<b>Europäische Gerichte</b>		OLG Nürnberg 23.02.17 – 13.W 348/17	
EuGH 12.10.17 – C-218/16		<b>Kostenrechtliche Behandlung des Nichtbetreibens des Verfahrens</b> (Anm. H. Hansens)	3795
<b>Vermächtnis mit unmittelbarer dinglicher Wirkung bei Eintritt des Erbfalls</b>	3767		
<b>Verfassungsgerichte</b>		<b>Strafgerichte</b>	
BVerfG 10.10.17 – 1 BvR 617/14		BGH 08.08.17 – 1 StR 671/16	
<b>Übernahme nur der angemessenen Kosten von Unterkunft und Heizung bei Alg II</b> (Anm. H. Siebel-Huffmann)	3770	<b>Geltendmachung mangelhafter Dolmetscherleistung in der Hauptverhandlung</b>	3797
<b>Zivilgerichte</b>		BGH 09.05.17 – 1 StR 265/16	
BGH 27.09.17 – XII ZR 114/16		<b>Bemessung einer Geldbuße unter Berücksichtigung von Compliance-Management-Systemen (Ls.)</b>	3798
<b>Unwirksamkeit von Schriftformheilungsklauseln</b>	3772	<b>Verwaltungsgerichte</b>	
BGH 19.09.17 – XI ZB 17/15		OVG Lüneburg 02.08.17 – 11 LA 142/17	
<b>Konkretisierung von Feststellungszielen im Musterverfahren</b>	3777	<b>Anwaltliches Organisationsverschulden bei elektronischem Fristenkalender</b>	3798
BGH 13.09.17 – IV ZR 445/14		VGH Kassel 17.08.17 – 2 B 1213/17	
<b>Ausdrücklich gewünschte vollständige Versicherungsvertragserfüllung – Widerruf</b> (Anm. H.-P. Schwintowski)	3784	<b>Trennungvermögen bei gelegentlichem Konsum von Cannabis (Ls.)</b>	3800
BGH 04.10.17 – XII ZB 55/17		<b>Arbeitsgerichte</b>	
<b>Kinderbetreuung durch Dritte wegen Berufstätigkeit des betreuenden Elternteils</b>	3786	BAG 21.09.17 – 2 AZR 57/17	
BGH 19.09.17 – VI ZB 72/16		<b>Eigenkündigung des mutmaßlich geschäftsunfähigen Arbeitnehmers – Klagefrist und Verwirkung</b>	3800
<b>Beauftragung eines eigenen Anwalts durch mitverklagten Geschäftsführer</b>	3788	BAG 28.06.17 – 5 AZR 263/16	
BGH 06.04.17 – I ZR 33/16		<b>Kein Anspruch auf Vergütung wegen Annahmeverzugs</b>	3804
<b>Kosten der anwaltlichen Abmahnung für Fachverband – Anwaltsabmahnung II</b>	3790	<b>Finanzgerichte</b>	
KG 08.08.17 – 21 U 34/15		BFH 11.07.17 – IX R 28/16	
<b>Schwarzarbeit und Beibringungsgrundsatz</b> (Anm. W. Voit)	3792	<b>Nachteilsausgleich als Ersatz für entgangene oder entgehende Einnahmen</b>	3807

Mit Beilage: NJW-Halbjahresregister II/2017



---

**Aufsätze**


---

<i>Achenbach, Dr. Matthias</i> <b>Die Cyber-Versicherung – Überblick und Analyse</b>	1493
<i>Marlow, Dr. Sven</i> <b>Das besondere Transparenzgebot bei vertraglichen Obliegenheiten – Sanktionslose Obliegenheiten in den AKB 08/15, MBKK 09, MBKT 09 u. a.</b> – <b>Zugleich Anmerkung zum Urteil des OLG Hamm vom 9. 8. 2017 (20 U 184/15) VersR 2017, 1332 –</b>	1500
<i>Graf, Michael, und von Schoenaich, Amelie</i> <b>Praxisfragen zur Rechtsschutzversicherung bei Durchführung selbstständiger Beweisverfahren in Arzthaftungssachen</b> – <b>Zugleich Anmerkung zum Urteil des OLG München vom 30. 6. 2017 (25 U 4236/16) VersR 2017, 1516 –</b>	1505
<b>Bücher</b>	1511
<b>Literaturhinweise</b>	1512




---

**Rechtsprechung**


---

**Versicherungsvertragsrecht****Lebensversicherung**

KG	28. 2. 2017 (6 U 86/16)	<b>Ausübung des Widerspruchsrechts auch bei Inanspruchnahme eines Policendarlehens nicht treuwidrig</b>	1513
LG Bremen	2. 3. 2016 (6 O 584/16)	Umfang der Beratungspflicht eines Lebensversicherers	1514

**Rechtsschutzversicherung**

OLG München	30. 6. 2017 (25 U 4236/16)	Deckungspflicht für die Durchführung selbstständiger Beweisverfahren in Arzthaftungssachen	1516
LG Flensburg	28. 4. 2017 (4 O 225/16)	<b>Kapitalanlageausschlussklausel in § 3 Abs. 2 f bb ARB 11 ist wirksam und erfasst partiarische Darlehen</b>	1517

**Hausratversicherung**

OLG Köln	31. 7. 2017 (9 U 48/17)	Anforderungen an den Entwendungsnachweis	1519
----------	-------------------------	--	------

**Gebäudeversicherung**

OLG Bamberg	25. 8. 2017 (1 W 19/16)	Kein Rechtsschutzinteresse für selbstständiges Beweisverfahren bei laufendem Sachverständigenverfahren	1521
OLG Frankfurt/M.	29. 3. 2017 (12 U 193/15)	Anforderungen an den Nachweis einer Eigenbrandstiftung	1522

**Vertriebsrecht****Handelsvertreter**

BGH	15. 12. 2016 (VII ZR 221/15)	Wirksamkeit eines formularmäßigen Verzichts auf unternehmerfinanzierte Altersversorgung bei Geltendmachung des Ausgleichsanspruchs	1526
-----	------------------------------	--	------

**Haftungsrecht****Anwaltsvertrag**

BGH	12. 5. 2016 (IX ZR 241/14)	Nichtigkeit des Anwaltsvertrags wegen Verletzung des Verbots widerstreitende Interessen zu vertreten	1530
-----	----------------------------	--	------

**Arbeitsunfall**

BGH	19. 9. 2017 (VI ZR 497/16)	<b>Haftungsprivilegierung eines Kommanditisten und Geschäftsführers der Komplementärgesellschaft in der Unfallversicherung</b>	1533
-----	----------------------------	--	------

**Luftverkehr**

OLG Düsseldorf	22. 11. 2016 (I-24 U 40/16)	Schadensersatzpflicht des Mieters eines Hubschraubers bei unerlaubtem Start außerhalb genehmigter Flugplätze	1534
----------------	-----------------------------	--	------

## Inhalt

<b>Reisevertrag</b>	25. 7. 2017 (X ZR 71/16)	<b>Grenzen der formularmäßigen Vereinbarung von Vorleistungen des Reisenden</b>	1539
BGH			
<b>Verschulden bei Vertragsschluss</b>	14. 9. 2017 (VII ZR 307/16)	<b>Hinweispflicht des Unternehmers vor Abschluss eines Kfz-Reparaturvertrags auf weitere mögliche Schadensursachen</b>	1542
BGH			
<b>Prozessrecht</b>			
<b>Rechtsmittelfrist</b>	25. 4. 2017 (VI ZB 45/16)	Kein Anwaltsverschulden bei schriftlicher Einzelanweisung an bisher zuverlässige Angestellte	1543
BGH			
<b>Sekundäre Darlegungslast</b>	20. 6. 2017 (VI ZR 505/16)	<b>Sekundäre Darlegungslast des Verwarnenden im Fall einer unrechtmäßigen Schutzrechtsverwarnung</b>	1545
BGH			
<b>Streitwert</b>	19. 4. 2017 (20 U 117/16)	„Mehrwert“ eines zusätzlich zur konkreten Leistung auch die Beendigung der Berufsunfähigkeitsversicherung regelnden Vergleichs	1545
OLG Hamm			
<b>Transportrecht</b>			
<b>Frachtvertrag</b>	1. 6. 2017 (I ZR 29/16)	<b>Haftung des Frachtführers bei grenzüberschreitender Beförderung nach der CMNI</b>	1546
BGH			
<b>Steuerrecht</b>			
<b>Versicherungsteuer</b>	18. 1. 2017 (2 K 3758/14)	<b>Kollektive Unterstützungsleistungen bei unrentabler Vercharterung unterliegen der Versicherungsteuer</b> mit Anmerkung: <i>Prof. Dr. Claus Koss</i>	1549
FG Köln			
<b>Auslandsrecht (Österreich)</b>			
<b>Rechtsschutzversicherung</b>	13. 10. 2016 (7 Ob 112/16 w)	Abgrenzung der Vertragsbeendigung von der bloßen Vertragsänderung	1554
OGH			

→ Editorial . . . . .	509
<i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i>	

ZVB-Aktuell. . . . .	512
----------------------	-----

## Vergaberecht

### ZVB-Leitsatzkartei

→ ZVB-LSK 2017/84–90 . . . . .	513
--------------------------------	-----

## Rechtsprechung

→ Klarstellungen zum Abschluss von Verkehrsdienstverträgen . . . . .	514
--	-----

**BVwG 18. 9. 2017, W131 2121539-2 ua**

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Georg Gruber und Thomas Gruber*

→ Hilfs- oder Subunternehmer? . . . . .	518
---	-----

**BVwG 7. 9. 2017, W123 2163533-2**

*Mit Anmerkung von Reinhard Grasböck*

→ Wer zu spät kommt, den bestraft der Einzelrichter – Zur zwingenden Einbringung von Nachprüfungsanträgen per elektronischem Rechtsverkehr und Interessensabwägung bei Erlass einer einstweiligen Verfügung. . . . .	520
--	-----

**BVwG 17. 8. 2017, W123 2167014-1**

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Stefan Reisinger und Stefan Mathias Ullreich*

→ Die Beschaffung von Auftausalz darf nicht auf Siedesalz eingeschränkt werden	524
--	-----

**LVwG Salzburg 4. 9. 2017, 405–5/33/1/12-2017**

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Albert Oppel*

→ Das Vorliegen einer Zuschlagserteilung setzt eine rechtswirksame Verpflichtung des AG voraus . . . . .	527
--	-----

**LVwG Tirol 30. 8. 2017, LVwG-2016/S 1/1481-24**

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Albert Oppel*

→ Die Antragslegitimation erfordert ein subjektives Interesse am Vertragsabschluss	529
--	-----

**LVwG Niederösterreich 28. 3. 2017, LVwG-VG-6/001-2017**

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Albert Oppel*

→ Finanzielle und wirtschaftliche Leistungsfähigkeit: Tücken der Nachweisführung	531
--	-----

**VwGH 15. 3. 2017, Ra 2014/04/0052**

*Mit Anmerkung und Praxistipp von Andreas Gföhler und Markus Schlamadinger (am Verfahren beteiligt)*

## Serviceteil

→ Stellvertretung – Teil 2 . . . . .	533
--------------------------------------	-----

*Von Albert Oppel*

# ÖSTERREICHISCHE NOTARIALE ZEITUNG

149. JAHRGANG

12  
2017

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-ZB15

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN



Aus dem Inhalt:

---

## BEITRAG

*Alexander Hofmann:*

Die sukzessive Erfüllung des Pflichtteils nach dem ErbRÄG 2015 – Überlegungen zur Auflösung des angeblichen Widerspruchs zwischen den §§ 766 und 762 ABGB Seite 441

---

## RECHTSPRECHUNG

Verbücherung eines im Ausland ausgestellten Europäischen Nachlasszeugnisses in Österreich (*Cornelius Schwärzler*) Seite 464

Beweislast für die Echtheit des Testaments Seite 468

Keine Anwendbarkeit des Verbots der Einlagenrückgewähr auf atypischen stillen Gesellschafter einer GmbH & Co KG (*Heinrich Foglar-Deinhardstein*) Seite 473

REDAKTION: Ludwig Bittner, Hans Hoyer, Waldemar Jud, Elisabeth Lovrek, Peter G. Mayr, Christian Rabl, Alexander Schopper, Rudolf Welser, Alexander Winkler. BEIRAT: Hans Georg Ruppe, Karl Stöger, Wolfgang Zankl.

# Inhalt

<b>Beitrag</b>	
Alexander Hofmann	
Die sukzessive Erfüllung des Pflichtteils nach dem ErbRÄG 2015 – Überlegungen zur Auflösung des angeblichen Widerspruchs zwischen §§ 766 und 762 ABGB .....	441
<b>Rechtsprechung</b>	
<b>Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht</b>	
Die Rechtsprechung, nach der auf § 364 Abs 2 oder § 364b ABGB gestützte Unterlassungsbegehren nicht auf bestimmte Maßnahmen gerichtet sein dürfen, ist bei Fehlen eines Unterlassungsbegehrens nicht einschlägig –	
OGH 25. 10. 2016, 4 Ob 123/16s: §§ 364, 364b ABGB .....	457
Zur Auslegung von Liegenschafts Kaufverträgen, Eigentumserwerb durch Bauführung –	
OGH 23. 11. 2016, 1 Ob 96/16y: §§ 417, 418, 914 ABGB .....	458
Kollision zwischen Fruchtgenuss- und Wohngebrauchsrecht –	
OGH 4. 5. 2017, 5 Ob 220/16p: §§ 478, 486 ABGB .....	462
Einmaligkeitwirkung der materiellen Rechtskraft –	
OGH 27. 7. 2017, 4 Ob 104/17y: § 851 ABGB; §§ 232f ZPO .....	462
Verbücherung eines im Ausland ausgestellten Europäischen Nachlasszeugnisses in Österreich –	
LG Innsbruck 7. 9. 2017, 54 R 60/17 w: § 14 WEG; § 178 Abs 2 Z 2 AußStrG; §§ 32, 33, 94 Abs 1 Z 3 GBG; Art 68 EU-ErbVO (Anmerkung von Cornelius Schwärzler) .....	464
<b>Erbrecht</b>	
Beweislast für die Echtheit des Testaments –	
OGH 28. 9. 2017, 2 Ob 78/17 k: §§ 161 ff AußStrG .....	468
Nuncupatio –	
OGH 28. 9. 2017, 2 Ob 134/17 w: § 579 ABGB idF vor dem ErbRÄG 2015 .....	472
<b>Firmenbuch und Unternehmensrecht</b>	
Keine Anwendbarkeit des Verbots der Einlagenrückgewähr auf atypischen stillen Gesellschafter einer GmbH & Co KG –	
OGH 26. 9. 2017, 6 Ob 204/16t: §§ 187f UGB; §§ 82f GmbHG; § 10 EKEG (Anmerkung von Heinrich Foglar-Deinhardstein) .....	473
Kreditschädigende Äußerungen eines GmbH-Gesellschafters als Treuepflichtverstoß –	
OGH 26. 9. 2017, 6 Ob 215/16k: § 61 GmbHG; § 1186 Abs 1, § 1330 ABGB .....	478
<b>Verfahren außer Streitsachen</b>	
Bestimmtheitserfordernis des Revisionsrekurses –	
OGH 12. 7. 2017, 1 Ob 133/17 s: § 9, § 10 Abs 4, § 47 Abs 3, § 51 Abs 2, § 65 Abs 3 AußStrG .....	479
<b>Standesnachrichten und Mitteilungen</b> .....	480
Impressum .....	480

- Editorial . . . . . 241  
**Berechnung von Ausgleichsleistungen bei Flugverspätungen**  
*Von Helmut Ofner*

## Europarecht

- Die Umsetzung des EU-Finanzmarktrechts in Liechtenstein. . . . . 244  
 Das EWR-Abkommen enthält klare Regelungen, wann ein EU-Rechtsakt in das Abkommen zu übernehmen ist. Erst nach einer Übernahme ist ein EU-Rechtsakt im EWR verbindlich. Da Übernahmeverfahren derzeit zunehmend stocken, setzt Liechtenstein im Interesse der Wettbewerbsgleichheit EU-Rechtsakte vermehrt autonom (vorab) um und erklärt Unionsrecht zu nationalem Recht. Fraglich ist, ob diese Praxis EWR-rechts- und verfassungskonform ist.  
*Von Nicolas Raschauer*
- Union aktuell . . . . . 252  
*Von Alina Lengauer*
- EuGH-Rechtsprechungsübersicht: ZfRV-LS 2017/50–54 . . . . . 261  
 50: Kroatien ist für Anträge auf internationalen Schutz von Personen zuständig, die Grenzen während Flüchtlingskrise 2015/2016 überschritten haben  
 51: Zuständigkeit zur Prüfung eines Antrages auf internationalen Schutz kann nach Fristablauf auf anderen Mitgliedstaat übergehen  
 52: Begriff der „Entfernung“ bei Ausgleichsleistungen für Fluggäste  
 53: Begriff „Ort, an dem der Arbeitnehmer gewöhnlich seine Arbeit verrichtet“  
 54: Begriff der „klar und verständlich abgefassten Klauseln“ in Verbraucherverträgen

## Internationales Privat- und Zivilverfahrensrecht

- Die Anerkennung und Vollstreckbarerklärung von ausländischen Gerichtsentscheidungen und Schiedssprüchen in der Republik Seychellen . . . . . 263  
 Dieser Beitrag möchte anhand einer Besprechung der Voraussetzungen, unter denen ausländische Gerichtsentscheidungen und Schiedssprüche in der Republik Seychellen anerkannt und für vollstreckbar erklärt werden können, allgemein das Rechtssystem der Seychellen vorstellen. In dem kleinen, vor der Küste Ostafrikas gelegenen Inselstaat hat sich in fast 300 Jahren aus französischen, englischen, mauritischen und eigenen seychellischen Elementen eine für die Rechtsvergleichung höchst interessante Mischrechtsordnung herausgebildet.  
*Von Michael Wietzorek*
- Rechtsprechungsübersicht: ZfRV-LS 2017/55–57 . . . . . 269  
 55: Anknüpfungskriterium Flüchtlingseigenschaft  
 56: Einwand der engeren Verbindung gem Art 5 HUP  
 57: Erbstatut: Ernennung eines Testamentsvollstreckers

## Bericht

- Transnational Commercial Law and Natural Resources . . . . . 271  
 9<sup>th</sup> Transnational Commercial Law Teachers' Meeting, Radboud Universität Nimwegen, 2./3. 11. 2017  
*Von Olaf Meyer*

## Nachruf

- Herbert Zemen . . . . . 273  
 14. 7. 1940 – 27. 7. 2016  
*Von Hans Hoyer*

## Rechtsvergleichung

- Frankreich nach der Vertragsrechtsreform – auf dem Weg zur culpa in contrahendo? . . . . . 273

### Eine rechtsvergleichende Untersuchung zur vorvertraglichen Haftung

Durch die jüngste Reform des Vertragsrechts mit Wirkung zum 1. 10. 2016 wurde der erste Schritt einer lang erwarteten, umfassenden Modernisierung des französischen Code civil (CC) eingeleitet. Nachdem im Zuge dessen auch vorvertragliche Pflichten Eingang in den französischen Normtext gefunden haben, scheint eine rechtsvergleichende Beurteilung der daraus erwachsenden Folgen für die Rechtsanwendung angebracht.

Von Franziska Hidding und Cedric Hornung

- Versendungskauf und Werklieferungsverträge nach österreichischem und deutschem Verbraucherrecht . . . . . 280

Der „Erfüllungsort beim Versendungskauf“ in Österreich war bereits Gegenstand einer Untersuchung, welche die Verfasser dieses Beitrages in der ÖJZ veröffentlicht haben. Nunmehr wird diese Untersuchung rechtsvergleichend auf das deutsche Recht ausgedehnt, womit auch das für das österreichische Recht erzielte Ergebnis neuerlich argumentativ abgesichert werden soll. Die sog Werklieferungsverträge werden im gegenständlichen Kontext erstmalig einer genaueren Betrachtung unterzogen.

Von Christoph Kronthaler und Andrea Schwangler



## Standards

- Literatur im Überblick . . . . . 286

- Impressum . . . . . 241



## ZAS – Zeitschrift für Arbeits- und Sozialrecht

Jahresabonnement 2018: EUR 91,- (inkl. Versand)  
Erscheint 2018 im 53. Jahrgang. Jährlich 6 Hefte inkl. 1 Sonderheft zum ZAS-Seminar

### Vieles NEU im Arbeitsrecht!

Das ZAS-Sonderheft 6a/2017 widmet sich allen Neuerungen im Arbeitsrecht ab 2018:

- Neue **Kündigungsregelungen** für Arbeiter und geringfügig Angestellte (Rolf Gleißner und Stefan Köck)
- Angleichung bei der **Entgeltfortzahlung** (Marta Glowacka und Thomas Stegmüller)
- Neuerungen für **Lehrlinge** und des **Inklusionspakets** (Ingomar Stupar)
- Änderungen im **Sozialrecht** (Thomas Neumann).

In der ZAS 6a/2017 werden alle Änderungen erläutert.  
Einzelheft EUR 17,80 bestellen unter 01/531 61-100

MANZ'sche Verlags- und Universitätsbuchhandlung GmbH  
TEL +43 1 531 61 100 FAX +43 1 531 61 455 bestellen@manz.at Kohlmarkt 16 1010 Wien www.manz.at

MANZ



---

**IN ALLER KÜRZE**

2

---

**THEMA****Manfred Lindmayr: Das Regierungsprogramm 2017–2022 – geplante Maßnahmen im Arbeits-, Sozial- und Steuerrecht** 3

Unter dem Titel „Zusammen. Für unser Österreich.“ hat die neue Bundesregierung kürzlich ihr 182 Seiten starkes Regierungsprogramm für die nächsten fünf Jahre vorgestellt. Es enthält auch zahlreiche Maßnahmen im Arbeits-, Sozial- und Steuerrecht, die Auswirkungen auf den Arbeitsalltag von Unternehmern haben werden. Auch wenn bei vielen Reformvorhaben erst konkrete Gesetzesvorschläge Klarheit bringen werden, gibt der aktuelle Beitrag einen kompakten Überblick, mit welchen Änderungen die Unternehmen in den nächsten Jahren rechnen können.

---

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Begleiter von Sondertransporten unterliegen dem AZG	9
Verlängerung der Arbeitszeit bei Vorliegen eines höheren Arbeitsbedarfes	10
Widersprüchliche Angaben in Arbeitszeitaufzeichnungen	12
Dienstzeugnis: Hinweis auf Kündigung unzulässig	13
Konkurrenzklausele – Verschulden des Dienstnehmers an DV-Lösung	14

**» SOZIALRECHT**

Ruhen des Kinderbetreuungsgeldanspruchs bei Entgeltfortzahlung nach Geburt	14
Einkommensabhängiges Kinderbetreuungsgeld nach Bezug einer AMS-Beihilfe während Weiterbildungskurs	15

**» STEUERRECHT**

Pendlerpauschale bei mehreren Dienstverhältnissen	17
Zeitlich begrenzte Auslandstätigkeit in den USA – Mittelpunkt der Lebensinteressen	18
Abgabenhinterziehung: Versuch – Vollendung	19

---

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

---

**IMPRESSUM**

19