

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

<i>Ministerialdirigent Dr. Matthias Korte, Berlin</i> Vermögensabschöpfung reloaded .....	1
<i>Professor Dr. Hans Achenbach, Universität Osnabrück</i> Neue Sanktionen im Finanzmarktrecht – alte und neue Zweifelsfragen .....	13
<i>Professor Dr. Martin Böse, Universität Bonn</i> Marktmanipulation durch Unterlassen – ein Auslaufmodell? .....	22
<i>Richter am OLG Professor Dr. Matthias Jahn / Wissenschaftliche Mitarbeiterin Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy / Rechtsanwalt Dr. Christian Schoop, Frankfurt a.M.</i> Unternehmensverantwortung für Unternehmenskriminalität – „Frankfurter Thesen“ .....	27

### Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

<i>Rechtsanwalt Dr. Patrick Teubner / Rechtsanwältin Dr. Franziska Schulze-Luckow, LL.M. (LSE) / Rechtsanwältin Dr. Eda Tekin, Berlin</i> Medizin- und Arztstrafrecht .....	32
--	----

### Entscheidungen

BGH	10.8.2017 – 3 StR 227/17	Verjährungsfrist bei fahrlässiger Insolvenzverschleppung ...	34
BGH	18.5.2017 – 3 StR 103/17	Beendigung bei Bestechung im geschäftlichen Verkehr (mit Anm. Böhme) .....	35
BGH	16.8.2017 – 2 StR 335/15	Illegale Betäubungsmittel als Vermögensgegenstand .....	41
BGH	10.8.2017 – 1 StR 573/16	Steuerliche Erklärungspflichten im Insolvenzverfahren .....	42
BGH	13.7.2017 – 1 StR 536/16	Umsatzsteuervoranmeldung als mitbestrafte Vortat (mit Anm. Pflaum) .....	43
BGH	26.7.2017 – 3 StR 52/17	Verwendungsverbot nach § 97 Abs. 1 Satz 3 InsO .....	49
BGH	26.4.2017 – 2 StR 242/16	Umgrenzungsfunktion der Anklageschrift .....	49
BGH	8.8.2017 – 3 StR 204/17	Veruntreuende Unterschlagung .....	51
BGH	8.8.2017 – 1 StR 671/16	Unzureichende Übersetzungsleistung (LS) .....	51
Thüringer OLG	5.5.2017 – 1 Ws 481/16	Kollusives Zusammenwirken .....	52

### wistra aktuell

Rechtsprechungsvorschau .....	II
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze .....	III
Aktuelle Nachrichten .....	V
Tagungsbericht „Umsatzsteuer & Strafrecht 2017“ .....	VIII
Bericht aus der Gesetzgebung – Richtlinie 2017/1371 über die Bekämpfung von Betrug gegenüber der Europäischen Union – .....	IX

JOURNAL FÜR

# STRAFRECHT

WU  
D3-Z30A

Jänner 2018 / Heft 1, Seiten 1–88 (5. Jahrgang)

Mit Jahresübersicht 2017 zum Herausnehmen

## Aufsätze

Zum Haftgrund der Tatbegehungsgefahr gem § 173 Abs 2 Z 3 lit b StPO  
Rainer Nimmervoll

Grundlegend Neues zum Suchtmittelstrafrecht  
Klaus Schwaighofer

Die Nebenstrafe der Konfiskation (§ 19a StGB)  
Kathrin Stiebellehner

Strafrechtliche Implikationen des „WannaCry“-Angriffes – aus Sicht von Tätern und Opfern  
Christopher Kahl und Alexander Stücklberger

## Wirtschafts- und Finanzstrafrecht

Betrügerisches Anmelden und / oder Betrug?  
Patrick Bugelnig

## Europastrafrecht

Entscheidungen des EuGH im Jahr 2017, Teil 1: Gegenseitige Anerkennung  
Fritz Zeder

## Neue Judikatur

Suchtgifthandel, Abtrennungsjudikatur, Überschreitung der Grenzmenge, Verbrechensmehrheit, Gewerbsmäßigkeit, Zusammenrechnung von Teilmengen, Additionsvorsatz, Gewöhnung an Suchtmittel, Gewöhnungsprivilegien, Aufschub des Strafvollzugs  
(OGH 15.11.2017, 12 Os 21/17f [verst Senat])

Verlesung von Aussagen aus Zivilverfahren  
(OGH 13.9.2017, 11 Os 83/17s)

Keine Rügepflicht für § 468 Abs 1 Z 3 (§ 281 Abs 1 Z 4) StPO  
(OGH 5.9.2017, 14 Os 59/17h mit Anmerkung von Alois Birklbauer)

Herausgeber: Alois Birklbauer, Bernhard Gröhs, Rainer Nimmervoll, Richard Soyer, Fritz Zeder



Vereinigung Österreichischer  
StrafverteidigerInnen

[www.verlagoesterreich.at/jst](http://www.verlagoesterreich.at/jst)  
[www.jst.voe.at](http://www.jst.voe.at)

VERLAG  
ÖSTERREICH



# INHALT

## EDITORIAL

- 1 Geschätzte Leserinnen und Leser!

## AUFSÄTZE

- 5 Zum Haftgrund der Tatbegehungsgefahr gem § 173 Abs 2 Z 3 lit b StPO  
Rainer Nimmervoll
- 9 Grundlegend Neues zum Suchtmittelstrafrecht  
Klaus Schwaighofer
- 14 Die Nebenstrafe der Konfiskation (§ 19a StGB)  
Kathrin Stiebellehner
- 25 Betrügerisches Anmelden und / oder Betrug?  
Patrick Bugelnig
- 30 Strafrechtliche Implikationen des „WannaCry“-Angriffes – aus Sicht von Tätern und Opfern  
Christopher Kahl und Alexander Stücklberger
- 39 Der Prüfungsausschuss der Gemeinde im Lichte des § 302 Abs 1 StGB  
Dieter Neger und Martin Heissenberger

## EUROPASTRAFRECHT AKTUELL

- 45 Entscheidungen des EuGH im Jahr 2017, Teil 1: Gegenseitige Anerkennung  
Fritz Zeder

## JUBILÄUM

- 50 Zum 80. Geburtstag von *Udo Jesionek*  
Oliver Scheiber

## JUDIKATUR

### ALLGEMEINES STRAFRECHT bearbeitet von Ingrid Mitgutsch (JSt-Slg 1–5)

- 51 Ex-ante-Prüfung im Beschwerdeverfahren  
OGH 13.9.2017, 11 Os 78/17f (Anmerkung von Rainer Nimmervoll)
- 52 Verlesung von Aussagen aus Zivilverfahren  
OGH 13.9.2017, 11 Os 83/17s
- 53 Keine Rügepflicht für § 468 Abs 1 Z 3 (§ 281 Abs 1 Z 4) StPO  
OGH 5.9.2017, 14 Os 59/17h (Anmerkung von Alois Birklbauer)
- 54 Zeitpunkt für Haftantrag  
Verhältnis von U-Haft und Strafhafte  
Keine Festnahme durch Justizwache  
OLG Wien 2.10.2017, 17 Bs 254/17b
- 56 Auswertung von Bankomaten  
OLG Wien 7.9.2017, 23 Bs 186/17x

### SUCHTMITTELSTRAFRECHT bearbeitet von Klaus Schwaighofer (JSt-Slg 6–7)

- 59 Suchtgifthandel, Abtrennungsjudikatur, Überschreitung der Grenzmenge, Verbrechensmehrheit, Gewerbsmäßigkeit, Zusammenrechnung von Teilmengen, Additionsvorsatz, Gewöhnung an Suchtmittel, Gewöhnungsprivilegien, Aufschub des Strafvollzugs.  
OGH 15.11.2017, 12 Os 21/17f (verst Senat)
- 61 Suchtgifthandel, Gewöhnungsprivilegien, Strafsatz, Strafraumen.  
OGH 18.5.2017, 12 Os 21/17f

### STRAFVOLLZUGSRECHT bearbeitet von Teresa Hauser (JSt-Slg 8–11)

- 62 Außenwirkung von Erlässen  
OLG Wien 23.11.2017, 132 Bs 292/17m (LGSt Graz 26.7.2017, 1 Bl 38/17t)

- 63 Voraussetzungen für die Gewährung von Lockerungen bei der Besuchsgestaltung (1)  
Begründung von Ermessensentscheidungen (2)  
OLG Wien 23.11.2017, 132 Bs 259/17h (LGSt Wien 24.4.2017, 191 Bl 12/17b)
- 64 Zulässige Oberbekleidung  
OLG Wien 23.11.2017, 132 Bs 303/17d (LGSt Graz 26.7.2017, 1 Bl 72/16s)
- 65 Verbot einer neuerlichen Entscheidung während eines anhängigen Rechtsmittelverfahrens (1) und das  
Prozesshindernis der entschiedenen Sache (2)  
LGSt Graz, 29.11.2017, 1 Bl 70/17y

**BUNDESFINANZGERICHT** bearbeitet von Hubertus Seilern-Aspang (JSt-Slg 12, 13)

- 67 Voraussetzungen eines Sicherstellungsauftrags nach § 172 FinStrG  
BFG 18.9.2017, RV/1300002/2017 (Revision nicht zulässig)
- 68 Finanzstrafbehördliche oder gerichtliche Zuständigkeit zum Zeitpunkt der Bescheiderlassung  
BFG 9.10.2017, RV/5300016/2015 (Revision nicht zulässig)

**GENERALPROKURATUR** bearbeitet von Alexander Bauer (JSt-GP 1–4)

- 70 Kein „enger sachlicher Zusammenhang“ zwischen Verkauf von Suchtgift und nachfolgenden  
Suchtgiftgeschäften
- 70 Zum erforderlichen Konkretisierungsgrad der staatsanwaltlichen Anordnung von Ermittlungsmaßnahmen  
und Beweisnahmen
- 70 Zur Auslegung des Begriffs des „Erzeugens“ von Suchtgift
- 70 Kostenersatzanspruch des Medieninhabers gegen den Privatankläger im Fall eines Freispruchs wegen eines  
Medieninhaltsdelikts

**EuGH – ANHÄNGIGE VERFAHREN** bearbeitet von Fritz Zeder (JSt-EuGH 1)

- 71 Vorabentscheidungsersuchen des Gespanschaftsgerichts Zagreb (Kroatien), C-268/17, AY

**EGMR – RECHTSPRECHUNG** bearbeitet von Katharina Pabel und Beate Sündhofer (JSt-EuGH 1–3)

- 72 Kein Haftaufschub für Väter von Kindern unter einem Jahr  
EGMR 3.10.2017, *Alexandru Enache ./. Rumänien*, Nr 16986/12
- 73 Verurteilung auf der Grundlage einer Aussage eines vom Prozess abwesenden Belastungszeugen  
EGMR 12.10.2017, *Cafagna ./. Italien*, Nr 26073/13
- 75 Tod während eines Hungerstreiks im Gefängnis  
EGMR 16.11.2017, *Ceesay ./. Österreich*, Nr 72126/14

**ZUR ERINNERUNG**

- 78 Zur „Einigung“ über Vertretungskosten iS des § 395 Abs 1 StPO  
Rainer Nimmervoll

**TIPPS & INFOS**

- 81 Veranstaltungstipps
- 82 Buchbesprechungen
- 85 Herausgeber
- 86 Autoren
- 87 Ständige Redakteure und Mitarbeiter
- 87 Impressum

Zitierbeispiel für Aufsätze:  
Wess, JSt 2014, Seite  
Zitierbeispiel für Judikatur:  
(Alle Leitsätze werden von  
den Autoren selbst gebildet)  
JSt-Slg 2014/1, Seite  
JSt-LS OGH 2014/1, Seite  
JSt-GP 2014/1, Seite  
JSt-EuGH 2014/1, Seite  
JSt-EGMR 2014/1, Seite  
Zitierbeispiel für Newsletter:  
JSt-NL VÖStV 2014/1

# ARBEITS- UND SOZIALRECHTSKARTEI

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

## INHALTSVERZEICHNIS

<b>SUSANNE KALSS</b> .....	42
<b>Die Ausfallhaftung eines Bürgen für Pensionsverpflichtungen eines im Lichte des BaSAG</b>	
<b>Ministerialentwurf zur Indexierung von Familienbeihilfe und Kinderabsetzbetrag im Falle des Leistungsexports</b> .....	47
<b>Registrierung einer Videoüberwachung und Zustimmungspflicht des Betriebsrats</b> .....	47
<b>SEBASTIAN ZANKEL</b> .....	48
<b>Rechte des Arbeitgebers in ausgewählten Verfahren des ASVG und des LSD-BG</b>	
<b>JOHANNES EDTHALER / CHRISTINA TRAXLER</b> .....	54
<b>Die Auswirkungen von Verfall und Verjährung auf den Tatbestand der Unterentlohnung</b>	
<b>THOMAS RAUCH</b> .....	60
<b>Ende des Arbeitsverhältnisses und Vorlage einer Krankenstands- bestätigung</b>	
<b>KV-Abschluss für Arbeitskräfteüberlasser</b> .....	63
<b>ANDREAS GERHARTL</b> .....	64
<b>Ausschluss von Unionsbürgern von Sozialleistungen</b>	
<b>Hinweise zur korrekten Sozialversicherungsmeldung</b> .....	70
<b>STEFAN HAAS</b> .....	71
<b>VwGH zur Sozialversicherungspflicht überlassener Geschäftsführer</b>	
<b>ALFRED SHUBSHIZKY</b> .....	73
<b>Praxis-News aus Sozialversicherungs-, Lohnsteuer- und Arbeitsrecht in Kurzform</b>	
<b>EDITH MARHOLD-WEINMEIER</b> .....	78
<b>Aus der aktuellen Rechtsprechung</b>	
● OGH: Pensionsabfindung nach § 5 Abs 2 AVRAG	● OGH: Pflegegeld/Änderung des Pflegebedarfs

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

2/2018

## NZS aktuell

### Rechtsprechung

- BVerwG: Leistungen nach dem Unterhaltsvorschussgesetz für in Portugal lebende Kinder VI
- LSG Baden-Württemberg: Tötlichkeit gegenüber Kollegen – Arbeitsunfall des geschädigten Opfers anerkannt VI
- LSG Bayern: Angemessenheitsgrenze für Unterkunftskosten der Stadt Augsburg VII
- LSG Niedersachsen-Bremen: Zu krank für einen Führhund? Blinde MS-Patientin obsiegt vor LSG VII
- LSG Niedersachsen-Bremen: Schwerbehindertenausweis: Merkzeichen „Blind“ wegen Hirnschädigung VIII
- LSG Hessen: Hohe Hürden für Cannabis auf Kassenrezept VIII
- LSG Hessen: Krankenkasse muss Kosten für Genium-Kniegelenk tragen IX
- SG Dresden: Sozialgericht Dresden stärkt die Entscheidungsfreiheit junger Erwachsener im „Hartz IV“-Bezug IX

### Mitteilungen

- Der Arbeitsmarkt im Dezember 2017: Deutlicher saisonbereinigter Rückgang der Arbeitslosigkeit IX

### Veranstaltungen

- Vortrag: Bestimmung der nach dem Unionsrecht anzuwendenden nationalen Sozialrechtsordnung X
- Tagung der Fakultät für Rechtswissenschaft der Universität Hamburg: Big Data – Chancen und Risiken datenbasierter Medizin X

## Aufsätze und Berichte

Helen S. Maaß

- Die Entwicklung des Vertragsarztrechts in den Jahren 2016 und 2017 – Teil 1 41

Thomas Harks

- Der sogenannte Grundsatz der Klägerfreundlichkeit 49

Jann Ferlemann

- Gesundheitsentscheidungen durch Algorithmen – rechtliche Rahmenbedingungen der Digitalisierung des Gesundheitswesens 56

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Krankenversicherungsrecht

BSG

28.06.2017 – B 6 KA 28/16 R

- Ermittlungspflichten bei der Prüfung der qualifikationsbezogenen Sonderbedarfszulassung (mit Anm. Alexander Diehm) 58

#### Grundsicherungsrecht

BSG

30.08.2017 – B 14 AS 31/16 R

- Trotz Leistungsausschluss von ALG II und Ausschluss des Anspruchs auf Sozialleistungen Recht auf existenzsichernde Leistungen (mit Anm. Hubert Heinhold) 64

## Kommentierte Rechtsprechung

### Krankenversicherungsrecht

BSG 19.10.2017 – B 3 KR 4/17 B	Kein Krankengeld für freiwillig versicherte Selbständige ohne Einkommen ( <i>Stefan Schifferdecker</i> )	71
-----------------------------------	---	----

### Grundsicherungsrecht

BSG 05.07.2017 – B 14 AS 29/16 R	Übernahme der Beförderungskosten nach § 28 Abs. 4 SGB II ( <i>Tim Husemann</i> )	72
BSG 24.08.2017 – B 4 AS 9/16 R	Anrechnung einer Aufwandsentschädigung ( <i>Achim Hoffmann</i> )	73
BSG 13.07.2017 – B 8 SO 11/15 R	Wirtschaftlichkeit der Investitionskosten bei Pacht und Leasing; landesrechtliche Förderhöchstbeträge kein zulässiger Maßstab ( <i>Edna Rasch</i> )	74

### Arbeitsförderungsrecht

BSG 09.06.2017 – B 11 AL 6/16 R	Verwaltungsaktsqualität der Ablehnung der Auszahlung aus einem Vermittlungsgutschein ( <i>Matthias Schneil</i> )	75
------------------------------------	---	----

### Vertragsarztrecht

BSG 10.05.2017 – B 6 KA 8/17 B	Entziehung der Zulassung wegen Nichtausübung der vertragsärztlichen Tätigkeit ( <i>Daniel Ostertag</i> )	76
-----------------------------------	---	----

### Verfahrensrecht

BSG 25.10.2017 – B 14 AS 11/17 R	Keine Revisionsbegründung durch bloßen Verweis auf gegenteilige vorausgegangene Entscheidung ( <i>Joachim Becker</i> )	77
BSG 07.09.2017 – B 10 ÜG 1/17 R	Materiell-rechtliche Ausschlussfrist; Prozesskostenhilfe ( <i>Marion Holzwarth</i> )	78
BSG 23.10.2017 – B 8 SO 28/17 BH	Kostenfreie Teilnahme am Gerichtstermin; rechtsmissbräuchliches Ablehnungsgesuch ( <i>Wolfgang Bender</i> )	79
BSG 01.11.2017 – B 14 AS 26/17 R	Keine Wiedereinsetzung in eine versäumte Rechtsmittelfrist bei Organisationsverschulden eines Rechtsanwaltes ( <i>Claus-Peter Bienert</i> )	80

## Aufsätze

Reiner Hoffmann/Susanne Wixforth, Die soziale Dimension der EU – Zwischen Grundfreiheiten und Europäischer Säule sozialer Rechte	4
Eva Kocher, Das Entgelttransparenzgesetz: ein Gesetz (nur) für Betriebsräte?	8
Rüdiger Helm/Christian Becker/Michael Huber/Andreas Müller/Thomas Müller, Entgeltgerechtigkeit durch Implementierungsmethoden	18
Dorota Kempster/Stanislava Rupp/Jochen Empen/Dominique John, Das Projekt »Faire Mobilität« – Hintergründe und länderübergreifende Fallkonstellationen	23

## Arbeit und Rechtsgeschichte

Hermann Unterhinninghofen, Der Arbeitsrechtler Clemens Nörpel – vom ADGB zur DAF	G1
--	----

## Arbeit und Rechtspolitik

Bericht aus Berlin	27
Aktuelles aus Brüssel und Straßburg	28

## Arbeit und Sozialrecht

Winkel/Nakielski, Was sich zum Jahreswechsel bei der Rente änderte, Erwerbsminderungsrente: Zurechnungszeiten verbessert	31
--	----

## Arbeit und Steuerrecht

Gamp, Überlassung von E-Bikes an Arbeitnehmer: Lohnsteuerliche Folgen in Leasingfällen, Nutzungsüberlassung des Pedelec durch AG, Lohnsteuerliche Behandlung der Nutzungsüberlassung, Lohnsteuerliche Behandlung des übereigneten Rades, Pauschalversteuerung möglich	32
---	----

## Personalien | Termine | Info | Gelesen

Personalien	33
Nachruf auf Thomas Blanke   Nachruf auf Edzard Ockenga	34
Termine	35
Aufgespießt   Info	36
Neuerscheinungen   Aus anderen Zeitschriften	37
Buchbesprechung	38

## Rechtsprechung

<b>Entscheidung mit Anmerkung</b>			
EGMR	04.04.17	Kündigung von Gewerkschaftsmitgliedern verstößt gegen Vereinigungsfreiheit ( <i>Buschmann/Jessolat</i> )	38

### Leitsätze der Redaktion mit Volltextzugang

<b>1. Individuelles Arbeitsrecht</b>			
<b>Annahmeverzug:</b>			
LAG Rheinland-Pfalz	13.07.17	Klausel	44
<b>Arbeitszeit:</b>			
LAG Berlin-Brandenb.	28.06.17	Herr im eigenen Betrieb – Überstunden	
<b>Entgeltfortzahlung:</b>			
BAG	06.09.17	Rufbereitschaft, § 22 TV-Ärzte/VKA	
<b>Gleichbehandlung:</b>			
LAG Köln	18.05.17	Stellenanzeige, Autoverkäuferin	
<b>Kündigung:</b>			
BAG	29.07.17	Außerordentliche fristlose Kündigung, Selbstmorddrohung	

BAG	21.09.17	Eigenkündigung des Arbeitnehmers	45
EuGH	21.09.17	Massenentlassung LAG Rheinland-Pfalz 13.07.17 Unzulässigkeit der Verdachtskündigung/ordentlichen Kündigung	
LAG Berlin-Brandenb.	17.05.17	Verhaltensbedingte Kündigung – Nachtatverhalten	
<b>Öffentlicher Dienst:</b>			
BAG	19.09.17	Wechsel in Altersteilzeit mit Wirkung vor Vollendung des 55. Lebensjahres	
<b>Vergütung:</b>			
BAG	11.10.17	Mindestlohn, Bereitschaftszeiten	
BAG	20.09.17	Mindestlohn, Nachtarbeitszuschlag, Feiertagsvergütung, Urlaubsentgelt und Urlaubsgeld	
<b>2. Kollektives Arbeitsrecht</b>			
<b>Betriebsverfassung:</b>			
HessLAG	04.05.17	Beschlussverfahren als mögliche Verfahrensart bei Abmahnung eines Betriebsratsmitgliedes	
<b>Mitbestimmung:</b>			
BAG	22.08.17	Änderung gewillkürter Betriebsverfassungsstrukturen, Selbstverpflichtung zum Umgang mit mobilen Arbeitsmitteln	46
LAG Hamburg	13.06.17	Gesamtzusage/Vertragsangebot	
BAG	25.04.17	Persönlichkeitsrechtsverletzung durch technische Einrichtung	
<b>3. Verfahrensrecht</b>			
<b>Fristen:</b>			
BAG	29.07.17	Ausschlussfrist § 15 Abs. 4 AGG, Diskriminierung aufgrund ethnischer Herkunft	
<b>Prozesskostenhilfe:</b>			
BAG	17.10.17	Streitsache mit grenzüberschreitendem Bezug	
<b>Rechtsweg:</b>			
BAG	29.06.17	Haftung für Kartellbuße, kartellrechtliche Vorfrage	47
<b>4. Sozialrecht</b>			
<b>Jobcenter:</b>			
SG Dortmund	09.11.17	Hausverbot ausgesetzt	
<b>Sozialversicherung:</b>			
SG Münster	17.10.17	AStA-Mitglieder	
LSG Berlin-Brandenb.	11.10.17	Kostenerstattung für selbst beschaffte nichtvertragsärztliche Leistungen gegenüber der Krankenkasse bei Systemversagen	
<b>Kurzmitteilungen</b>			
EGMR	05.12.17	Weigerung, religiöse Kopfbedeckung im Gerichtssaal abzusetzen, ist keine zu bestrafende Missachtung des Gerichts	
EuGH	29.11.17	AG müssen dafür sorgen, dass Beschäftigte bezahlten Urlaub nehmen können ( <i>Müller-Wenner</i> )	48
BAG	23.11.17	Dynamische arbeitsvertragliche Verweisung auf kirchliches Arbeitsrecht gilt nach Betriebsübergang (BÜ) auf weltlichen Erwerber weiter	49
BAG	22.11.17	Betriebsratswahl – Sitzverteilung – d' Hondtsches Höchstzahlverfahren ( <i>Siebens</i> )	
BVerwG	17.11.17	Entfernung eines Polizisten aus dem Beamtenverhältnis wegen mangelnder Verfassungstreue	50
<b>Zusammenfassungen/Abstracts</b>			50



## IN ALLER KÜRZE

2

## THEMA

### **Birgit Vogt-Majarek/Klara Bothe/Sascha Springer: Restrukturierungen aus Sicht der arbeitsrechtlichen Praxis (Teil 2)**

3

Zur Bewältigung technologischer oder wirtschaftlicher Veränderungen im Betrieb setzen Unternehmen häufig auf Restrukturierungsmaßnahmen zur Verbesserung ihrer betrieblichen Leistung und Effizienz. Diese haben oftmals auch Auswirkungen auf das beschäftigte Personal, weil Mitarbeiter abgebaut oder versetzt werden müssen. Der erste Teil dieses Fachartikels von Mag. *Birgit Vogt-Majarek*, Dipl.Jur *Klara Bothe*, LL.M. und Mag. *Sascha Springer* (ARD 6583/4/2018) widmete sich der richtigen Planung von Restrukturierungsmaßnahmen, dem Mitwirkungsrecht des Betriebsrates sowie den Möglichkeiten zum Personalabbau. Der zweite und letzte Teil zeigt nun Alternativen zum Personalabbau auf und informiert über die Möglichkeit zur Abfederung der einschneidenden Folgen einer Restrukturierung für das betroffene Personal durch den Abschluss eines Sozialplans.

## RECHTSPRECHUNG

### » SCHADENERSATZ UND HAFTUNG

Gefährdungshaftung gegenüber beim Betrieb eines Kfz bzw einer Eisenbahn tätigen Personen	8
Haftung für mangelhafte Überprüfung einer Hubarbeitsbühne	10
Unfall wegen überhöhter Geschwindigkeit auf Schneefahrbahn – Ersatzanspruch des Arbeitgebers	10
Anwaltskosten im Finanzstrafverfahren – kein Ersatzanspruch gegen Arbeitgeber	11
Haftung des GmbH-Geschäftsführers gegenüber der GmbH	11
Haftung nach Arbeitsunfall gegenüber SV-Träger	13
Umdeutung eines Werkvertrages in Dienstvertrag: Haftung des Dienstnehmers für SV-Beiträge?	13
Verdienstentgang nach einem Unfall mit Körperverletzung – Folgen für die Alterspension	15

### » STEUERRECHT

Arzt – Vorliegen eines Dienstverhältnisses	16
BFG: Hochrechnung bei Bezug von Bildungsteilzeitgeld	17
BFG: Kosten für Loskäufe keine abzugsfähige Spende	18
BFG: Ersatz der Fahrtkosten zu Fortbildungsort während Dienstfreistellung	18

## IMPRESSUM

19

## ARTIKELRUNDSCHAU

20

Zeitschrift für

# ARBEITS- UND SOZIALRECHT

WU  
D3-Z 108

Schriftleitung Theodor Tomandl, Stefan Köck

Redaktion Helwig Aubauer, Susanne Auer-Mayer, Rolf Gleißner,  
Beatrix Karl, Harald Kaszanits, Christoph Kietabl,  
Thomas Neumann, Martin Risak

Jänner 2018

01

1 – 48

## Schwerpunktbeiträge

### Unionsrechtliche Auswirkungen auf das österreichische Arbeitsrecht

Arbeitnehmerbegriff(e) des Unionsrechts und  
das österreichische Arbeitsrecht *Thomas Dullinger* ➔ 4

Unionsrechtliche Auswirkungen auf das Urlaubsrecht  
*Susanne Auer-Mayer* ➔ 12

## Berichte

### Mangelberufsliste 2018

Abteilung für Sozialpolitik und Gesundheit, WKÖ ➔ 21

Sozialversicherungswerte 2018 *Thomas Neumann* ➔ 22

## Rechtsprechung kommentiert

Keine Pensionsversicherungs-Ersatzzeiten für ausländische  
Kindererziehungszeiten ohne vorherige Erwerbstätigkeit in Österreich

*Julia Eichinger* ➔ 24

Recht auf Beschäftigung bei Wissenschaftlern *Christoph Wolf* ➔ 30

Beginn der Verjährungsfrist gem § 68 ASVG *Reinhard Resch* ➔ 36

## Checkliste

Die wichtigsten sozialpolitischen Punkte im Regierungsprogramm

Abteilung für Sozialpolitik und Gesundheit, WKÖ ➔ 45

# Unionsrechtliche Auswirkungen auf das österreichische Arbeitsrecht

→ Editorial .....	1
<b>2018: Veränderungen und Konstanten</b>	
<i>Von Stefan Köck</i>	

## Beiträge

→ Arbeitnehmerbegriff(e) des Unionsrechts und das österreichische Arbeitsrecht . Sowohl das Unionsrecht als auch das nationale Recht verwenden den Begriff „Arbeitnehmer“, ohne zu definieren, was damit genau gemeint ist. Dieser Beitrag untersucht den europäischen AN-Begriff, wie er sich in der Rsp des EuGH darstellt, und stellt diesen dem österr AN-Begriff gegenüber. <i>Von Thomas Dullinger</i>	4
→ Unionsrechtliche Auswirkungen auf das Urlaubsrecht .....	12
In den vergangenen Jahren ist es nicht zuletzt infolge der Rsp des EuGH zu einer immer stärkeren Durchdringung des nationalen Rechts durch das Unionsrecht gekommen. Diese Entwicklung hat auch vor dem Urlaubsrecht nicht halt gemacht. Einen juristischen „Dauerbrenner“ stellte in jüngerer Zeit va die Frage der Urlaubsbemessung bei Änderung des Arbeitszeitausmaßes dar. Auch in anderen Bereichen bedingt das Unionsrecht jedoch eine Neubewertung der nationalen urlaubsrechtlichen Vorgaben. <i>Von Susanne Auer-Mayer</i>	

## Berichte

→ Mangelberufsliste 2018 .....	21
<i>Von Abteilung für Sozialpolitik und Gesundheit, WKÖ</i>	
→ Sozialversicherungswerte 2018 .....	22
<i>Von Thomas Neumann</i>	

## Rechtsprechung

→ Keine Pensionsversicherungs-Ersatzzeiten für ausländische Kindererziehungszeiten ohne vorherige Erwerbstätigkeit in Österreich .....	24
<b>OGH 28. 6. 2016, 10 ObS 101/15y</b> <i>Mit Kommentar von Julia Eichinger</i>	
→ Recht auf Beschäftigung bei Wissenschaftlern .....	30
<b>OGH 18. 8. 2016, 9 ObA 51/16i</b> <i>Mit Kommentar von Christoph Wolf</i>	
→ Beginn der Verjährungsfrist gem § 68 ASVG .....	36
<b>VwGH 7. 9. 2017, Ra 2014/08/0060</b> <i>Mit Kommentar von Reinhard Resch</i>	

## ZAS-Judikaturübersicht

→ ZAS-Judikatur 2018/1 – 18.....	41
----------------------------------	----

## Checkliste

- Die wichtigsten sozialpolitischen Punkte im Regierungsprogramm . . . . . 45  
*Von Abteilung für Sozialpolitik und Gesundheit, WKÖ*

## Standards

- Impressum . . . . . 1  
 → Buchbesprechung . . . . . 48

## Beilage

- Jahresregister 2017



**WIENER  
ARBEITSRECHTSFORUM**

4. Symposium 24.5.2018

# Das Verhältnis zwischen Arbeitsrecht und Kriminalstrafrecht

Zeit: 9:30 – 17:00 Uhr

Universität Wien, Sky Lounge, Oskar Morgenstern Platz 1, 1090 Wien

## Themen

„Rechtsvertretung im Fokus  
des Kriminalstrafrechts“  
Univ.-Prof. RA Dr. Richard Soyer

„Arbeitsrecht und dessen  
Durchsetzung in der Schweiz“  
Rechtsanwalt Dr. Roger Rudolph

„Offensive Strafrechtsdurchsetzung und  
Gleichbehandlungsrecht“  
Ass.-Prof.<sup>in</sup> Dr.<sup>in</sup> Julia Eichinger

„Die Reichweite der Bindungswirkung  
von Urteilen der Strafgerichte“  
Univ.-Prof. Mag. Dr. Thomas Garber

**Anmeldung:** [wien.arbeitsrechtsforum@jus.at](mailto:wien.arbeitsrechtsforum@jus.at); Tel. Nr.: 01 406 05 51/11DW

**Homepage:** [www.forumarbeitsrecht.at](http://www.forumarbeitsrecht.at)

**Tagungsbeitrag:** € 90,-

Der Tagungsband wird im Verlag Manz erscheinen

# InfrastrukturRecht

## Energie · Verkehr · Abfall · Wasser

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

### Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH

Dr. Andreas Zuber  
Verband kommunaler Unternehmen e.V. (VKU)

### Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz  
Bundesverfassungsgericht

Andreas Gentzsch  
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e.V.  
(BDEW)

Prof. Christian Held  
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom-  
und Gasverteilerunternehmen (GEODE)

Prof. Dr. Georg Hermes  
Universität Frankfurt a.M.

Folkert Kiepe  
Beigeordneter a.D. Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn

Holger Lösch  
Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI)

Prof. Dr. Jürgen Kühling  
Universität Regensburg, Mitglied der Monopol-  
kommission

Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting

Detlef Raphael  
Deutscher Städtetag

Prof. Dr. Jens-Peter Schneider  
Albert-Ludwigs-Universität Freiburg

Adolf Topp  
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und  
KWK e.V.

Oliver Wolff  
Verband Deutscher Verkehrsunternehmen e.V. (VDV)

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Sonde  
„Kommunales Infrast

D3-Z/41

### Inhaltsverzeichnis

<b>Editorial</b>	2
<b>Energie</b>	
<i>K. Krellenberg et al.</i> : Veränderung energetischer Infrastrukturen im Quartier – Konkrete Lösungsvorschläge aus der Umsetzungspraxis	2
<i>M. Sauer</i> : Die Vergabe von Wegenutzungsverträgen für die Verlegung und den Betrieb von Fernwärmenetzen	4
<i>K. Korte/E. Gawel</i> : Nachhaltige Stromnetze: Angemessene Anreize für die Allokation der Stromerzeugung im Raum	9
<b>Verkehr</b>	
<i>F. Fichert/V. Winkler</i> : Kommunale Handlungsfelder bei Stationen für den Fernbus- verkehr	12
<b>Straße (Erhaltung, Parken und Laden/Elektromobilität)</b>	
<i>Ch. Komma/M. Stöckner/U. Stöckner</i> : Kommunales Management zur Straßenerhal- tung im Spannungsfeld von Politik, Bürgerinteressen, Bautechnik und Finanzierung	15
<i>A. Buttgerit/S. Gomolluch</i> : Finanztechnische Aspekte beim kommunalen Infrastruk- turmanagement	17
<i>J. N. Notz</i> : Parkraumregulierung als Hemmnis oder Instrument einer stadtgerechten Verkehrs- und Raumplanung	21
<b>Abfall</b>	
<i>R. Holländer</i> : Warum und für welche Abfälle sollen Kommunen zuständig sein? – Entscheidungskriterien für eine Aufgabenzuweisung	24
<b>Wasser</b>	
<i>L. Jochheim</i> : Digitalisierte Wertschöpfung in der Wasserwirtschaft – State of the Art	27
<b>Investition und Finanzierung</b>	
<i>D. Trochowski</i> : Kommunalfinanzen – Aktuelle Erfahrungen und Herausforderungen	30
<b>Public Management</b>	
<i>F. Kneuper/M. v. Kaler</i> : Eckdaten eines Pilotprojekts für einen kommunalen Infra- strukturfonds	33
<i>T. Maruda/S. Schneider</i> : Potenziale der Doppik für die Schätzung langfristiger kom- munaler Infrastrukturbedarfe	36
<i>M. Redlich/Ph. Glinka</i> : Verbesserung der Information und Teilhabe an der kommuna- len Finanzpolitik	38
<i>J. Dannenbaum</i> : Das Principal-Agent-Problem bei der Umsetzung komplexer Infra- strukturprojekte – Lösungsansatz über die Tragfähigkeitsquote	41
<i>R. Pitschas/G. Thiele</i> : Pflegeinfrastruktur im Sektorenverbund kommunaler Daseins- vorsorge	45

Nr. 1 · 12. Januar 2018

15. Jahrgang

Mit Internet-Volltext-Service [www.IR.beck.de](http://www.IR.beck.de) der besprochenen Entscheidungen

Verlag C.H.BECK München und Frankfurt a.M.



**Abhandlungen**

Gewerberechtliche Anforderungen an den Vertrieb von alkoholhaltigen Lebensmitteln – zugleich zum Begriff des alkoholischen Getränks im Gewerberecht	Dipl.-Jur. Nikolas Eisentraut, Berlin	S.49
„Die Bindung von Fördermittelempfängern an das (neue) Vergaberecht – vom Risiko der Rückforderung“	Mr. Georg Gass, München	S.55
Please mind the gap – Verfassungsrechtliche Anmerkungen zum Gesetz zur Förderung der Transparenz von Entgeltstrukturen (EntgTranspG)	Elli-Luise Haag, München	S.62

**Buchbesprechung**

Wiebe, Gerhard: Unternehmerfreiheit versus Verbraucherschutz?!	Prof. Dr. Jörg-Dieter Oberrath, Bielefeld	S.88
--	---	------

**Rechtsprechung, Erlasse und Leitsätze**

**Verfassungsrecht, Europarecht, allgemeines Wirtschaftsverwaltungsrecht, allgemeines Gewerberecht**

Niederlassungsfreiheit, Grenzüberschreitende Umwandlung einer Gesellschaft, Verlegung des satzungsmäßigen Sitzes einer Gesellschaft ohne Verlegung des tatsächlichen Sitzes, Ablehnung der Löschung im Handelsregister, Nationale Regelung, die die Löschung im Handelsregister davon abhängig macht, dass die Gesellschaft am Ende eines Liquidationsverfahrens aufgelöst wird, Anwendungsbereich der Niederlassungsfreiheit, Beschränkung der Niederlassungsfreiheit, Schutz der Interessen der Gläubiger, der Minderheitsgesellschafter und der Arbeitnehmer, Bekämpfung missbräuchlicher Praktiken

EuGH	25.10.17	C-106/16	S. 67
------	----------	----------	-------

Bestellung eines Sonderprüfers, Verfassungsbeschwerde, einstweilige Anordnung, Abwehr schwerer Nachteile, Dringlichkeit, „Dieselthematik“

BVerfG	20.12.17	1 BvR 2754/17	S. 70
--------	----------	---------------	-------

**Gewerbeordnung und sonstiges Gewerberecht**

Handelsregister, Prüfungsbefugnis des Registergerichts, Verhältnis zum Erlaubnisverfahren, gewerberechtliche Zuverlässigkeit, Erleichterung des Eintragsverfahrens

BGH	25.07.17	II ZB 8/16	S. 72
-----	----------	------------	-------

**Handwerk, Berufsbildung**

Meisterzwang, Zahntechnikerhandwerk, Bestimmtheitsgebot, gefahrgeneigtes Handwerk, Ausbildungsleistung, Altgesellenregelung

OVG Münster	20.11.17	4 A 1113/13	S. 72
-------------	----------	-------------	-------

Fleischerhandwerk, Lebensmittelmarkt, Frischfleischabteilung

VG Sigmaringen	08.11.17	1 K 2277/16	S. 76
----------------	----------	-------------	-------

**Gaststätten, Handel, Dienstleistungen, Ladenschluss**

Rundfunkbeitrag, Hotel- und Gästezimmer, Ferienwohnungen, Betriebsstätte (Bst), Beherbergungsbeitrag, Befreiungsanspruch, Gebot der Belastungsgleichheit, Vorzugslast, Rundfunkumfangsmöglichkeit, Internetzugang, Berufsfreiheit, berufsregelnde Tendenz

BVerwG	27.09.17	6 C 32.16	S. 77
--------	----------	-----------	-------

Apotheken, Wettbewerbsverstoß, Großhandelszuschläge, Verzicht, verschreibungspflichtige Fertigarzneimittel

BGH	05.10.17	I ZR 172/16	S. 81
-----	----------	-------------	-------

Bestattungsdienstleistungen, Preisvergleich, Preisportal, Wettbewerbsrecht

BGH	27.04.17	I ZR 55/16	S. 81
-----	----------	------------	-------

Spielhalle, Einzelspielhalle, Abstandskonkurrenz, Losverfahren, qualifiziertes Rechtsschutzbedürfnis, teilweise Erledigungserklärung, vorbeugender Rechtsschutz

OVG Lüneburg	08.12.17	11 ME 395/17	S. 81
--------------	----------	--------------	-------

**Fortsetzung Inhalt 4. Umschlagseite**

# Vergaberecht

Zeitschrift für das gesamte Vergaberecht

## INHALT 1 · 2018

Editorial I  
Impressum V

### Aufsätze

Zwischen Beratung und Wettbewerbs-  
verzerrung

Stephan Tomerius

1

Ökologische und innovative Vergabe in  
der Kreislaufwirtschaft

Walter Frenz

10

### Rechtsprechung

**EuGH**, Ur. v. 05.10.2017 – C-567/15

Vorabentscheidungsersuchen; öffentlicher  
Auftraggeber; Einrichtung des öffentlichen  
Rechts; im Allgemeininteresse liegende  
Aufgabe; Nichtgewerblichkeit; Inhouse-  
Geschäfte; maßgeblicher Zeitpunkt

21

**Anmerkung:** Klein

26

**OLG Düsseldorf**, Beschl. v. 12.06.2017 – VII-Verg 34/16

Vorabentscheidungsersuchen;  
Rettungsdienstleistungen; Bereichsaus-  
nahme; gemeinnützige Organisationen;  
Krankentransport

28

**Anmerkung:** Braun

34

**OLG Hamburg**, Beschl. v. 01.11.2017 – 1 Verg 2/17

KonzVgV; Spielbankkonzession;  
Konzession; Beschaffung; Vertrag i.S.v.  
§ 105 Abs. 1 GWB; Erlaubnis; Verwaltungsakt;  
Antragsbefugnis; drohender  
Schaden bei unterbliebenem  
Vergabeverfahren

35

**Anmerkung:** von Donat/Plauth

42

**OLG Düsseldorf**, Beschl. v. 03.05.2017 – VII-Verg 17/16

Vorabentscheidungsersuchen; Personen-  
verkehrsdienstleistungen; Direktvergabe;  
VO (EG) 1370/2007; Inhouse-Vergabe;  
Zuständigkeitsgebiet; Kontrollkriterium

46

**Anmerkung:** Mutschler-Siebert/Dorschfeldt

50

**OLG Düsseldorf**, Beschl. v. 03.05.2017 – VII Verg 51/16

Vorabentscheidungsersuchen;  
Personenverkehrsdienstleistungen;  
Direktvergabe; VO (EG) 1370/2007;  
zuständige örtliche Behörde;  
Selbsterbringung; gemeinsame  
Aufgabenwahrnehmung

53

**OLG Frankfurt**, Beschl. v. 18.07.2017 – 11 Verg 7/17

ÖPNV; Busnahverkehrsleistungen;  
Eignungskriterien; Transparenz; Bestimmtheit;  
technische und berufliche Leistungsfähigkeit;  
Referenzen; erbrachte Leistungen; Vergleich-  
barkeit; Eignungsprüfung; Prognoseentschei-  
dung; Beurteilungsspielraum; Überprüfbarkeit

56

**Anmerkung:** Donhauser

66

**OLG Düsseldorf**, Beschl. v. 12.07.2017 – VII-Verg 13/17

VgV; Verhandlungsverfahren ohne  
Teilnahmewettbewerb; Beschränkung auf  
einen Anbieter; Leistungsbestimmungsrecht;  
technische Gründe; de-facto-Vergabe;  
Feststellung der Nichtigkeit; freiwillige  
ex-ante-Transparenzbekanntmachung;  
Ansicht i.S.d. § 135 Abs. 3 Nr. 1 GWB;  
Antragsbefugnis

67

**Anmerkung:** Schwabe

74

**OLG Düsseldorf**, Beschl. v. 29.06.2017 – VII-Verg 7/17  
 VgV; Verhandlungsverfahren; indikatives Angebot; Änderung an den Vergabeunterlagen; Mindestanforderungen; Konzept; Bewertungsmethode; Transparenz; Erfüllungsgrad; Bewertungsspielraum; Überprüfbarkeit; Akteneinsicht; Entscheidungsrelevanz; Betriebs- und Geschäftsgeheimnis; Verlängerung der aufschiebenden Wirkung

Anmerkung: Siebler

**OLG Düsseldorf**, Beschl. v. 28.06.2017 – VII-Verg 24/17  
 VgV; Zuschlagskriterien; Wirtschaftlichkeitsgebot; Gewichtung; Ermessenskontrolle; Kalkulationsvorgaben; Mindestpreis; Auskömmlichkeitsprüfung; Antrag auf Vorabentscheidung; Gesamtabwägung; Nachschieben von Vergabeverstößen

Anmerkung: Dörn

**OLG Koblenz**, Beschl. v. 28.06.2017 – Verg 1/17  
 VgV; Losvergabe; Teilaufhebung; Aufhebungsgrund; wesentliche Änderung; Unwirtschaftlichkeit; Gesamtbetrachtung

Anmerkung: Pfarr

**OLG Düsseldorf**, Beschl. v. 20.06.2017 – VII-Verg 36/16  
 Gehörsrüge; Zuschlagsverbot; Nachholung rechtlichen Gehörs

**OLG Düsseldorf**, Beschl. v. 11.08.2017 – VII-Verg 55/15  
 Kosten des Eilverfahrens bei Beschwerderücknahme; Erinnerung

79

84

86

90

92

95

## Buchbesprechungen

**Willenbruch/Wieddekind, Vergaberecht**  
 Höfler/Glawe

95

96

97

### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir Beilagen der Deutschen Gesellschaft für Baurecht e.V., der FORUM GmbH und der Verlag C.H. Beck oHG. Wir bitten um freundliche Beachtung.

**Fachbeirat:** Univ.-Prof. Dr. Martin Burgi, München • Vors. Richter am OLG Heinz Peter Dicks, Düsseldorf • RA Prof. Horst Franke, Frankfurt • Richter am BGH Jochem Gröning, Berlin • RA Dr. Matthias Krist, Koblenz • RA Malte Müller-Wrede, Berlin • RA Annette Mutschler-Siebert, Berlin • Dr. Olaf Otting, Frankfurt • Dr. Norbert Reuber, Köln • RA Prof. Dr. Mark von Wietersheim, Berlin, Geschäftsführer forum vergabe e.V. • Univ.-Prof. Dr. Jan Ziekow, Speyer, Direktor Deutsches Forschungsinstitut für öffentliche Verwaltung

**Mitarbeiter:** RA Dr. Abel, München • RA Amelung, Frankfurt • RA Dr. Antweiler, Düsseldorf • Dipl.-Ing. Baumann, Augsburg • RA Prof. Dr. Benedict, Mannheim • RA Dr. Braun, Leipzig • RA Conrad, Berlin • RA Dr. Deckers, Köln • RAin Diercks-Oppler, Hamburg • RA Dörn, Frankfurt • RA Dr. Dobmann, Berlin • RA Donhauser, München • Referent Deutscher Städte- und Gemeindebund Düsterdiek, Bonn • MR Prof. Dr. Erdmann, Hannover • RAin Gielen, Berlin • RA Goede, München • RA Dr. Greb, Berlin

• RA Dr. Gulich, Braunschweig • RA Hartung, München • RA Dr. Haug, Bremen • RA Dr. Hausmann, Berlin • RA Dr. Herrmann, München • RA Dr. Hertwig, Köln • RA Dr. Horn, Frankfurt • RA Horstkotte, Rostock • RA Dr. Hübner, Stuttgart • RA Prof. Dr. Kainz, München • RA Kaiser, Mainz • RA Dr. Klein, Berlin • RA Köhler, Leipzig • RA Dr. Kus, Mönchengladbach • RA Prof. Dr. Leinemann, Berlin • RAin Dr. Losch, Hannover • RA Dr. Lück, Köln • RA Dr. Mantler, München • Meißner, Köln, Referentin Deutscher Städtetag • RA Dr. Noch, München • RA Dr. Opitz, Frankfurt • RA Dr. Ortner, München • RA Pauli, Mannheim • RAin Dr. Pfarr, Stuttgart • Portz, Bonn, Beigeordneter des Deutschen Städte- und Gemeindebundes • RA Dr. Prieß, Berlin • RA Probst, Berlin • RA Prof. Dr. Reidt, Berlin • RA Dr. Renner, München • RAin Dr. Rosenkötter, Frankfurt • RA Dr. Schalk, Schrobenshausen • RA Dr. Schranner, Berlin • Dr. Schwabe, Frankfurt, Vergabemanager • RA Dr. Siebler, München • RA Dr. Stickler, Leipzig • RA Dr. Ulshöfer, Stuttgart • RA Trautner, Frankfurt • RA Dr. Voppel, Köln • RA Weihrauch, Köln • RA Dr. Willenbruch, Hamburg

# der gemein hausnarr

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z313

1

Fachzeitschrift

2018

119. Jahrgang

für das kommunale Haushalts- und Wirtschaftsrecht,  
das Kassen-, Rechnungs- und Prüfungswesen sowie  
das gesamte kommunale Abgabenrecht

## Inhalt

### Aufsätze

<b>Prof. Dr. Christoph Brüning</b> , Lehrstuhl für Öffentliches Recht und Verwaltungswissenschaften, Universität Kiel Nachträgliche Entwicklung eines gebührenrechtlichen Maßstabs für Fremdleistungsentgelte .....	1
<b>Dr. René Geißler</b> , Project Manager kommunale Finanzen, Bertelsmann Stiftung Das Verhältnis zwischen Finanzaufsicht und Kämmerereien in Nordrhein-Westfalen .....	3
<b>Dino Schubert</b> , M.A., Geschäftsbereichsleiter der NSI Consult GmbH, Braunschweig Controlling in der Kommunalverwaltung: Möglichkeiten und Grenzen, warum eine Controllingabteilung allein nicht ausreicht .....	9
<b>Günter Thiel, Dipl.-Verwaltungswirt (FH)</b> Aufhebung des Vorläufigkeitsvermerks bei Beitragsbescheiden zur Erhebung wiederkehrender Straßenausbaubeiträge .....	15
<b>Henning Overkamp</b> , Rechtsanwalt und Steuerberater, Münster und <b>Matthias Menebröcker</b> , Dipl.-Jurist, Münster Wird der Gemeinderabatt für die Kommunen zur Kostenfalle? .....	16
<b>Aus der Rechtsprechung</b> .....	19
<b>Veranstaltungshinweis</b> .....	23
<b>Buchbesprechung</b> .....	24

→ Editorial . . . . . 1  
**Transparenz der Entscheidungen der Rechtsmittelgerichte**  
*Von Christian Schumacher*

## Beiträge

→ Gift im Markenprodukt. . . . . 4  
**Beeinträchtigung der Markennutzung in der redaktionellen Berichterstattung**  
 Ein Jahre zurückliegender tragischer Fall, bei dem jemandem eine mit Strychnin versetzte Praline über-  
 mittelt wurde, der die Süßigkeit zu sich nahm und seither das Bewusstsein nicht wiedererlangt hat, gibt  
 Anlass, sich einer rechtlichen Thematik zum Markenschutz zu widmen. Im Beitrag, der ein Gutachten im  
 Auftrag des Österreichischen Verbands der Markenartikelindustrie (MAV) wiedergibt, befassen sich die  
 Autoren mit der Frage, ob und wie eine Marke durch die redaktionelle Berichterstattung beeinträchtigt  
 werden kann.  
*Von Michael Woller und Christian Hauer*

→ Rabatte im (Unions-)Kartellrecht. . . . . 11  
 Der Beitrag befasst sich mit der Entscheidung des EuGH v 6. 9. 2017, C-413/14 P, *Intel II*.  
*Von Florian Neumayr*

## Aktuelle Entwicklungen

→ EU-Rechtsentwicklung . . . . . 12  
**Jüngste Entscheidungen des EuGH und anhängige Vorabentscheidungsverfahren**  
*Von Astrid Ablasser-Neuhuber, Rainer Beetz, Christian Handig, Dominik Hofmarcher und Christian Schumacher*

→ Rechtsprechung des EuGH und EuG in EUIPO-Verfahren. . . . . 15  
**Neue Entscheidungen in Registerverfahren zu Unionsmarken (UM) und Gemeinschaftsge-  
 schmacksmustern (GGM) im Instanzenzug vom EUIPO**  
*Von Katharina Majchrzak und Christoph Bartos*

→ Rechtsprechung des Europäischen Patentamts . . . . . 20  
**Neue Entscheidungen der Beschwerdekammern des EPA**  
*Von Matthias Brunner*

→ Rechtsprechung des OLG Wien zu patentamtlichen Entscheidungen . . . . . 21  
**Neue Entscheidungen des OLG Wien in Registerverfahren im Instanzenzug vom Österreichischen  
 Patentamt**  
*Von David Plasser und Rainer Beetz*

## ÖBL-Leitsätze

→ ÖBL-Leitsätze 2018/1 – 10 . . . . . 22

OGH 24. 8. 2017, 4 Ob 130/17 x, *Reisebüroleistung* . . . . . 22  
*Anmerkung von Guido Donath*

OGH 27. 7. 2017, 4 Ob 116/17 p, *Augenoptiker II* . . . . . 22  
*Anmerkung von Dominik Hofmarcher*

OLG Wien 11. 7. 2017, 133 R 30/17 k, *Bauanwalt* . . . . . 23  
*Anmerkung von Reinhard Hinger*

EuGH 4. 5. 2017, C-339/15, *Vanderborght* . . . . . 24  
*Anmerkung von Silke Graf*

OGH 23. 8. 2017, 15 Os 7/17 v, *Teilnahme an einer Hausdurchsuchung* . . . . . 24  
*Anmerkung von Reinhard Hinger*

EuGH 19. 10. 2017, C-231/16, *Merck* . . . . . 25  
*Anmerkung von Reinhard Hinger*

OGH 27. 7. 2017, 4 Ob 120/17 a, <i>Ceconì's</i> . . . . .	25
<i>Anmerkung von Reinhard Hinger</i>	
EuGH 18. 5. 2017, C-617/15, <i>Hummel Holding/Nike</i> . . . . .	26
<i>Anmerkung von Reinhard Hinger</i>	
OGH 26. 9. 2017, 4 Ob 81/17 s, <i>Bild des Wilderers</i> . . . . .	26
<i>Anmerkung von Christian Handig</i>	
EuGH 29. 11. 2017, C-265/16, <i>VCAST/RTI</i> . . . . .	27
<i>Anmerkung von Christian Handig</i>	

## Rechtsprechung

→ Geheimhaltungsverpflichtung – Die Weiterverwendung von Kundenlisten für einen Konkurrenten . . . . .	28
OGH 27. 7. 2017, 4 Ob 78/17 z <i>Mit Anmerkung von Armin Bammer</i>	
→ Raimund/Baucherlwärmer III – Verletzungsklage und Widerklage . . . . .	32
EuGH 19. 10. 2017, C-425/16 <i>Mit Anmerkung von Christian Schumacher</i>	
→ Austria Asphalt – Zusammenschluss ohne Entstehung eines „Vollfunktionsunternehmens“ . . . . .	35
EuGH 7. 9. 2017, C-248/16 <i>Mit Anmerkung von Raoul Hoffer</i>	

## Aktuelles

→ Geschäftsgeheimnisschutz heute und morgen . . . . .	38
<i>Zwischen Immaterialgüterrecht und Marktverhaltensregeln</i> <i>Von Dominik Hofmarcher</i>	

## Standards

→ Impressum . . . . .	1
→ Buchbesprechungen . . . . .	42
→ Zeitschriftenübersicht . . . . .	44

## Beilage

→ Jahresregister 2017



DAG, Dako, DJA, ecolex, immoex,  
ÖJZ, taxlex und VbR „am App der Zeit“

---

Für Apple iOS und Android





## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beihefter: Insolvenzreport 5/2018

### ZInsO-Aufsätze

<b>Der Fall NIKI Luftfahrt – Bruchlandung des neuen europäischen internationalen Insolvenzrechts? .....</b>	221
<i>von Richter am Amtsgericht Dr. Stephan Deyda, Köln</i>	
<b>Die Reichweite der amtswegigen Tätigkeit des insolvenzgerichtlichen Rechtsanwenders – oder: „Prüfen statt Durchwinken!“ .....</b>	231
<i>von Richter am Amtsgericht Frank Frind, Hamburg</i>	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts .....	242
--	-----

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### Entscheidungsreport

#### • Insolvenzrecht

<b>Verjährungsunterbrechung gegenüber faktischem Geschäftsführer .....</b>	244
<i>BGH, Beschl. v. 26. 10. 2017 – I StR 279/17</i>	
<b>Bilanznichtigkeitsklage durch Insolvenzverwalter .....</b>	245
<i>OLG Dresden, Urt. v. 9. 11. 2017 – 8 U 772/17</i>	
<b>Kausalität zwischen Rechtshandlungen und Gläubigerbenachteiligung im Anfechtungsrecht .....</b>	258
<i>OLG Hamburg, Urt. v. 20. 9. 2017 – I U 44/17</i>	
<b>Zumutbarkeit der Kostenbeteiligung der wirtschaftlich Beteiligten .....</b>	264
<i>OLG Naumburg, Beschl. v. 2. 1. 2018 – 5 W 71/17</i>	
<b>Insolvenzgeld für Expatriate bei ausländischem Insolvenzereignis und ruhendem inländischem Arbeitsverhältnis .....</b>	265
<i>SG Darmstadt, Urt. v. 21. 9. 2017 – S 32 AL 6/14</i>	
<b>Quartalsmäßig geleistete Über- und Abschlagszahlungen auf Vertragsarzt-Honorar als Masseverbindlichkeit .....</b>	269
<i>SG München, Urt. v. 23. 11. 2017 – S 38 KA 1487/14</i>	
<b>Örtliche Zuständigkeit für die Klage auf Zahlung des Verfahrenskostenvorschusses nach § 26 Abs. 4 Insolvenzordnung (InsO); Kostenverteilung nach billigem Ermessen unter Berücksichtigung des bisherigen Sach- und Streitstands; Maßgeblichkeit des ohne die Erledigterklärung zu erwartenden Verfahrensausgangs .....</b>	272
<i>AG Nürnberg, Beschl. v. 29. 8. 2016 – 20 C 2311/15</i>	
<b>Ablehnung der Eigenverwaltung bei zu erwartender Liquidation der Schuldnerin .....</b>	272
<i>AG Aachen, Beschl. v. 1. 12. 2017 – 92 IN 187/17</i> <i>m. Anm. Haarmeyer</i>	
• <u>Gesellschaftsinsolvenzrecht</u>	
<b>Haftung der persönlichen haftenden Gesellschafter für Beiträge zur gesetzlichen Unfallversicherung .....</b>	275
<i>SG Dessau-Roßlau, Urt. v. 15. 6. 2017 – S 23 U 7/14</i>	
• <u>Verbraucherinsolvenz und Restschuldbefreiung</u>	
<b>Glaubhaftmachung der Schlechterstellung durch Gehaltsvergleich .....</b>	276
<i>AG Göttingen, Beschl. v. 15. 12. 2017 – 74 IN 92/14</i>	
<b>Zwingende Vorlage einer Vermögensübersicht im Verfahren nach §§ 305 ff. InsO .....</b>	277
<i>AG Göttingen, Beschl. v. 8. 12. 2017 – 74 IK 250/17</i>	

• **Vergütungsrecht**

Einbeziehung von Anfechtungsansprüchen in die Berechnungsgrundlage für die Vergütung des vorläufigen Insolvenzverwalters; Stundensatz von 115 € für Sachverständige ..... 277  
 AG Göttingen, Beschl. v. 12. 12. 2017 – 74 IN 141/17

„Mit dieser Ausgabe verteilen wir eine Beilage der Tesch-Kanzlei.

Wir bitten um freundliche Beachtung.“

## HERAUSGEBER

### Herausgeber:

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

### Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

### Gründungsherausgeber:

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

### Urheber- und Verlagsrechte:

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

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

## IMPRESSUM

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

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

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** Janosch Kleibrink  
 Telefon: (02 21) 9 43 73-77 19

**E-Mail:** [Janosch.Kleibrink@wolterskluwer.com](mailto:Janosch.Kleibrink@wolterskluwer.com)

**Anzeigendisposition:** Karin Odening  
 Telefon (02 21) 9 43 73-77 60

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

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

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

Manuskripte erbeten an den Schriftleiter

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

Luxemburger Str. 449, 50939 Köln

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

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

**Bezugspreis zzgl. Versandkosten**

(monatlich im Voraus): € 62,40

Preis für das Einzelheft: € 27,00

**Kündigungsfrist:**

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

**Herstellung:** Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 1615-8032



03.2018

Jahrgang 71 / 01.02.18

ISSN 0340-9031 / www.wpg.de

**Fachlicher Beirat**

WP StB RA Dr. Hans-Peter Aicher

WP StB Prof. Dr. Frank Belne

RA Dr. Andreas C. Hoffmann, LL.M.

WP StB Karl Petersen

WP StB Dr. Stefan Schmidt

WP StB Prof. Dr. Peter Wollmert

**STEUERN & RECHT**

# Umstrukturierung durch Realteilung

Paul Forst, Axel Schaaf und Paul Hannweber » 164



**KOMPETENZ SCHAFFT VERTRAUEN**

**ASSURANCE**

**Digitalisierung in der Wirtschaftsprüfung:  
Beyond the Hype**

Stefan Groß, Jan-Pelle Kummer,  
Kathrin Oberwallner, Prof. Dr. Thorsten Sellhorn  
und Andreas Vogl

» 127

**RECHNUNGSLEGUNG**

**IFRS 9: Praktische Anwendungsfälle bei  
Industrieunternehmen**

Karsten Ganssaugue und Katharina Maier

» 133

**BRANCHEN**

**KWKG-Umlage, StromNEV-Umlage und  
Offshore-Haftungsumlage (IDW PH 9.970.35)**

Cathérine Viehweger

» 141

**MANAGEMENT & BERATUNG**

**Anwendung des IDW S 1 bei der Bewertung  
kleiner und mittelgroßer Unternehmen**

Dr. Torsten Kohl

» 145

**Wechselkurse in der Unternehmensbewertung**

Dr. Rainer Schultheiß und  
Prof. Dr. Wolfgang Schultze

» 155

**STEUERN & RECHT**

**Das neue BMF-Schreiben zu § 8 c KStG**

Dr. Daniel Dreßler

» 173

**Das neue Geheimnisschutzrecht  
(§§ 50, 50 a WPO)**

Dr. Timo Hermesmeier

» 179

**SEITENBLICK**

**Corporate Governance - revisited**

Sebastian Hakelmacher

» 187



**ASSURANCE**

**KOMPAKT**

- Entwurf zu ISA 720 (Revised): sonstige Informationen ..... » 125
- Aktualisierung von IDW Positionspapieren ..... » 126
- Rezension ..... » 126

**ANALYSE**

- Digitalisierung in der Wirtschaftsprüfung: Beyond the Hype – Tagungsbericht zum  
1. Münchner Round Table  
*Stefan Groß, Jan-Pelle Kummer, Kathrin Oberwallner,  
Prof. Dr. Thorsten Sellhorn und Andreas Vogl* ..... » 127



**RECHNUNGSLEGUNG**

**KOMPAKT**

- Aktualisierung des IDW Praxishinweises 1/2017: Erstellung von  
(Konzern-)Zahlungsberichten ..... » 132
- Aus der Arbeit des FASB ..... » 132

**ANALYSE**

- IFRS 9: Praktische Anwendungsfälle bei Industrieunternehmen  
*Karsten Ganssaugue und Katharina Maier* ..... » 133



**FINANCIAL SERVICES**

**KOMPAKT**

- Neue Regeln zum Anlegerschutz mit MiFID II ..... » 138
- Neue Liquiditätsverordnung veröffentlicht ..... » 138
- Genossenschaftsbanken: Instrumente des harten Kernkapitals ..... » 139
- Fortschrittsbericht zum Risikoabbau im Bankensektor ..... » 139



**BRANCHEN**

**KOMPAKT**

- IDW zum Bestätigungsvermerk bei Eigenbetrieben in Niedersachsen ..... » 140
- Rezension ..... » 140

**ANALYSE**

- KWKG-Umlage, StromNEV-Umlage und Offshore-Haftungsumlage –  
Einordnung des neuen IDW PH 9.970.35  
*Cathérine Viehweger* ..... » 141



**MANAGEMENT & BERATUNG**

**ANALYSE**

- Anwendung des IDW S 1 bei der Bewertung kleiner und mittelgroßer  
Unternehmen  
*Dr. Torsten Kohl* ..... » 146
- Wechselkurse in der Unternehmensbewertung – Wechselkursprognose der  
Banken  
*Dr. Rainer Schultheiß und Prof. Dr. Wolfgang Schultze* ..... » 155



## STEUERN & RECHT

### KOMPAKT

- IDW zur verfassungsrechtlichen Prüfung der Regelungen zur  
Körperschaftsteuererhöhung ..... » 162  
Bekämpfung von Mehrwertsteuerbetrug ..... » 162  
Flexiblere Mehrwertsteuersätze und weniger Verwaltungsaufwand für KMU .... » 163

### ANALYSE

- Umstrukturierung durch Realteilung – Praxishinweise zu den Grundsätzen der  
„neuen“ BFH-Rechtsprechung  
*Paul Forst, Axel Schaaf und Paul Hannweber* ..... » 164  
Das neue BMF-Schreiben zu § 8 c KStG – Anwendungsbereich und Würdigung  
der Neuerungen  
*Dr. Daniel Dreßler* ..... » 173  
Das neue Geheimnisschutzrecht – Berufsrechtliche Neuregelung der Mitwirkung  
Dritter an der Berufsausübung schweigepflichtiger Personen (§§ 50, 50 a WPO)  
*Dr. Timo Hermesmeier* ..... » 179



## SEITENBLICK

### ANALYSE

- Corporate Governance – revisited – Zu aktuellen Anleitungen für den  
Aufenthalt an der Unternehmensspitze  
*Sebastian Hakelmacher* ..... » 187

## WERDEN SIE AUTOR IM IDW VERLAG!

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

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

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

# CCZ

11. JAHRGANG  
15. JANUAR 2018 | SEITEN 1–48

1/2018

## Corporate Compliance Zeitschrift

HERAUSGEBER: Prof. Dr. Holger Fleischer, Dipl.-Kfm., LL.M., RA Prof. Dr. Wulf Goette, RA Dr. Ulrich Göres, RA Dr. Christoph E. Hauschka, RA Prof. Dr. Thomas Klindt, RA Dr. Tobias Larisch, RA Dr. Thomas Lösler, RA Dr. Klaus Moosmayer, RAin Stefanie Reichel, Dipl.-Kfm. Meinhard Remberg, Prof. Dr. Volker Rieble, Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider, Prof. Dr. Gerald Spindler, Dipl.-Oec., RA Dr. Sven Thomas, RA Michael Volz, LL.M., Daniela Weber-Rey, LL.M.

SCHRIFTFLEITUNG: RA Dr. Michael Pant, PantLegalRechtsanwälte, Bilker Straße 11, 40213 Düsseldorf  
RA Dr. Christoph E. Hauschka, PricewaterhouseCoopers AG, Bernhard-Wicki-Straße 8, 80636 München  
RA Dr. Ulrich Parche, Ocean Breeze Energy GmbH & Co. KG, Flughafenallee 11, 28199 Bremen

---

## Inhaltsverzeichnis

---

### 1 EDITORIAL

### BEITRÄGE

- 2 *Prof. Dr. Michael Lindemann/Alexandra Hebr*, Die „Business Judgment Rule“ (§ 93 Abs. 1 S. 2 AktG) – Vorbild für die zivil- und strafrechtliche Arzthaftung?
- 9 *David Johnson*, Der Clawback – ein arbeitsrechtlicher Problemfall
- 14 *Dr. Lukas Ströbel/Dr. Wolf-Tassilo Böhm/Christina Breunig/Tim Wybitul*, Beschäftigten-datenschutz und Compliance: Compliance-Kontrollen und interne Ermittlungen nach der EU-Datenschutz-Grundverordnung und dem neuen Bundesdatenschutzgesetz
- 21 *Daniel Happ/Martin Gliewe*, Die Festhaltensklärung des Leiharbeitnehmers als Compliance-Risiko
- 27 *Dr. Eike Bicker/Dr. Marcus Reischl*, Compliance-Red Flags bei Handelsvertretern – Hinweise zu zivilrechtlichen Reaktionsmöglichkeiten und Zurückbehaltungsrechten
- 33 *Dr. Philip Haellmigk*, Das aktuelle US-Iran-Embargo und seine Bedeutung für die deutsche Exportwirtschaft: Das US-Sanktionsregime der Primary und Secondary Sanctions
- 39 *Dr. Tobias Teicke/Maximilian Rust*, Gesetzliche Vorgaben für Supply Chain Compliance – Die neue Konfliktmineralien-Verordnung

### BEST PRACTICE

- 43 *Dr. Anita Schieffer*, Compliance im Einkauf – Praktische Möglichkeiten zur Risikominimierung
- 45 *Christian Miede*, Einrichtung eines Hinweisgebersystems

### RECHTSPRECHUNG

- 47 *BGH*, 16.3.2017 – VII ZR 197/16, Keine Ansprüche bei nachträglicher und teilweiser Vereinbarung von Schwarzarbeit (m. Anm. Stück)

### II IMPRESSUM

### III AKTUELLES

Förderpreis der Juristischen Blätter

Aufsätze

o. Univ.-Prof. Dr. Peter Bydlinki:

Verbesserung und Verjährung

Hofrat des VwGH Priv.-Doz. Dr. Erich Pürgy:

Genehmigungsfiktion im öffentlichen Wirtschaftsrecht

Aus den Vereinen / Ankündigungen

Seminar für Bankrecht 2018 – Ankündigung

Rechtsprechung

Verfassungsgerichtshof

Verfassungswidrigkeit der Unterscheidung zwischen Ehe und eingetragener Partnerschaft

(VfGH 04.12.2017, G 258-259/2017 –

Univ.-Prof. i.R. Dr. Ferdinand Kerschner)

Ordentliche Gerichte – Zivilsachen

Verbücherung eines vom Fruchtnießer geschlossenen Bestandvertrags nur bei Zustimmung des Eigentümers?

(OGH 26.09.2017, 5 Ob 142/17v)

Kein Erlöschen nachrangiger Pfandrechte ex lege durch Ausübung des Wiederkaufsrechts

(OGH 23.05.2017, 5 Ob 58/17s)

Erkundungspflicht des potenziellen Lenkers über die Beeinträchtigung der Fahrtüchtigkeit durch die Einnahme von Medikamenten

(OGH 20.06.2017, 2 Ob 117/16v)

Keine strafbare Handlung iS des § 1328 ABGB bei Vorliegen eines persönlichen Strafausschlussgrunds (OGH 26.04.2017, 7 Ob 11/17v)

Hinweiserfordernis bei Erklärungsfiktionen in AGB-Klausel aufzunehmen

(OGH 14.06.2017, 7 Ob 52/17y)

1 | ZaDiG: Website als „dauerhafter Datenträger“; Bereitstellung von Informationen, die „mitzuteilen“ sind, in einem E-Banking-Postfach (zu EuGH C-375/15 [BAWAG]) (OGH 28.09.2017, 8 Ob 14/17t) 49

2 | VW-Abgasskandal: keine Zuständigkeit österreichischer Gerichte für Klagen geschädigter Aktionäre, die Aktien auf dem Sekundärmarkt erworben haben (OGH 07.07.2017, 6 Ob 18/17s) 50

18 | Beweislastverteilung bei bestrittener Echtheit eines eigenhändigen Testaments (OGH 28.09.2017, 2 Ob 78/17k) 56

Entscheidungen in Leitsätzen

Schwangerschaftsabbruch ohne Einbeziehung des Ehegatten in die Entscheidung als schwere Eheverfehlung? (OGH 23.10.2017, 5 Ob 166/17y) 59

Übergabvertrag mit Schwiegereltern, demzufolge die erhaltene Liegenschaft bei Scheidung an die Kinder zu schenken ist, sittenwidrig? (OGH 25.10.2017, 1 Ob 177/17m) 59

Strafsachen

Einsatz eines IMSI-Catchers durch die Strafverfolgungsbehörden (OLG Wien 03.02.2017, 20 Bs 4/17k – Univ.-Prof. Hon.-Prof. Dr. Susanne Reindl-Krauskopf) 59

Zustellungen im Ausland, Abwesenheitsurteil und rechtliches Gehör (OGH 06.04.2017, 12 Os 27/17p (12 Os 42/17v) – RA Mag. Dr. Roland Kier) 62

Literatur

Impressum 68

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# wirtschaftsrec blätter:wbl

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z62  
/B-1

## wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

### Zeitschrift für österreichisches und europäisches Wirtschaftsrecht

Januar 2018 (32. Jahrgang)

RA Dr. Wendelin Moritz:

**Der international-zwingende Charakter des  
Ausgleichsanspruchs** 1

Univ.-Prof. DDr. Michael Potacs:

**Zur Erweiterung von Nebenrechten durch die  
Gewerberechtsnovelle 2017** 13

DDr. Franz W. Urlsberger:

**Europarecht: Das Neueste auf einen Blick** 21

#### Rechtsprechung

##### Nr. 1–15

##### • Europarecht

1. Markenrecht: Zivilrechtliche Klagen aus Unionsmarken und nationalen Marken (EuGH 19. 10. 2017, Rs C-231/16) 27
2. Markenrecht: Zu einer nationalen Vorschrift, die es ermöglicht, Klage auf Übertragung der Inhaberschaft einer unter Beeinträchtigung der Rechte des Inhabers eingetragenen nationalen Marke zu erheben (EuGH 23. 11. 2017, Rs C-381/16) 32
3. Kapitalmarktrecht: Zur Auslegung der RL über Märkte für Finanzinstrumente – Begriff des „geregelten Marktes“ (EuGH 16. 11. 2017, Rs C-658/15) 33
4. Wettbewerbsrecht: Keine Bindung nationaler Gerichte an einen Beschluss der Kom über Verpflichtungszusagen (EuGH 23. 11. 2017, Rs C-547/16) 35

5.–7. Weitere Urteile (Kurzinformation) 37

##### • Arbeitsrecht

8. Keine Mindestsicherung des Anspruchs auf Insolvenz-Entgelt im Fall der missbräuchlichen Inanspruchnahme des Insolvenz-Entgelt-Fonds (OGH 25. 10. 2017, 8 ObS 5/17v) 43
9. Betriebsübergang und Wegfall einer Pensionszusage (OGH 24. 8. 2017, 8 ObA 73/16t) 46
10. All-in-Vereinbarung und Verfall von Überstundenentgelt (OGH 27. 9. 2017, 9 ObA 28/17h) 48

##### • Unternehmensrecht

11. Zur Erstreckung der Kapitalaufbringungs- und Kapitalerhaltungsregeln auf atypisch stille Gesellschafter (OGH 26. 9. 2017, 6 Ob 204/16t) 49
12. Vorsichtsprinzip / Grundsatz der Werterhellung (OGH 25. 10. 2017, 6 Ob 250/67g) 55

##### • Wettbewerbs- und Urheberrecht

13. Keine bewilligungspflichtige Reisebüro­tätigkeit von Affiliate-Partnern (OGH 24. 8. 2017, 4 Ob 130/17x) 56
14. Zur Miturheberschaft an Kunstwerken (OGH 26. 9. 2017, 4 Ob 64/17s) 57

##### • Öffentliches Wirtschaftsrecht

15. Der Zweck der Wasserbenutzung (VwGH 30. 5. 2017, Ra 2015/07/0098) 59

Impressum 60

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# medien<sup>DNZ</sup>recht

Zeitschrift für Medien- und Kommunikationsrecht  
35. Jahrgang (2017) Dezember Heft 7-8

<b>DATENSCHUTZRECHT</b>	299	<b>Erneut: Schutz vor Lichtbildaufnahmen und deren Veröffentlichung</b> – Überlegungen aus Anlass der DSGVO und des DS-AG <i>Peter Zöchbauer</i>	<b>299</b>
<b>MEDIENRECHT</b>	303	Gegendarstellung – Dauer der Veröffentlichung auf einer Website Verfassungsgerichtshof 30.11.2017, G 360/2016-12	303
		Vereinsstreitigkeiten – Entschädigungsantrag nach MedienG OGH 24.10.2017, 15 Os 117/17w, 15 Os 118/17t	306
		Website – Lösungsverpflichtung – Sorgfaltspflicht OLG Wien 16.11.2017, 18 Bs 119/17g – Enthirnter Psychopath (II) (Anm. Peter Zöchbauer)	308
<b>PERSÖNLICHKEITSSCHUTZ</b>	312	Unschuldsvermutung – keine Geltendmachung nach dem Tod des Betroffenen OGH 25.10.2017, 6 Ob 226/16b – Kriminelles Netzwerk (Anm. Gottfried Korn)	312
<b>URHEBERRECHT</b>	317	BitTorrent-Plattformen – Sperranordnung gegen Access-Provider OGH 14.10.2017, 4 Ob 121/17y – BitTorrent (Anm. Felix Daum)	317
		Unwesentliches Beiwerk – Bildzitat OGH 26.09.2017, 4 Ob 81/17s – Bild des Wilderers (Anm. Michel Walter)	325
		Individualsoftware – Erschöpfung OGH 30.05.2017, 4 Ob 84/17g – Containerterminal (Anm. Michel Walter)	329
<b>WETTBEWERBSRECHT</b>	331	<b>Urteilsbekanntmachung: Strafe, Beseitigung oder Aufklärung?</b> <i>Andreas Frauenberger</i>	<b>331</b>
		Behauptung exklusiver Berichterstattung OGH 24.10.2017, 4 Ob 195/17f – Rolling-Stones-Konzert	334
<b>RUNDFUNKRECHT</b>	337	Abschöpfung der Bereicherung aus rechtswidrig erlangten Werbeeinnahmen (ORF) VwGH 22.11.2017, Ro 2017/03/0011 – Das große Lotto-Zusatzzahlenspiel (II)	337

# MR-Int 3-4/2017

## Inhalt/Table of Contents

<b>IT-RECHT</b>	Ruben A. Hofmann <b>Das Netzwerkdurchsetzungsgesetz – Gesetzliche Vorgaben zum Umgang mit Nutzerbeschwerden in sozialen Netzwerken</b>	<b>87</b>
<b>IP-LAW</b>	Alexander Cizek <b>The U.S. Supreme Court gradually moves towards International Exhaustion of IP Rights</b>	<b>91</b>
<b>URHEBERRECHT</b>	Michel Walter <b>Die finanziellen Ansprüche aus Urheberrechtsverletzungen nach österreichischem und EU-Recht (II)</b> Teil II: Ersatz des materiellen und immateriellen Schadens	<b>96</b>
	Eigentumsschutz – gerichtliche Festlegung von Sendetarifen Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte (EGMR) 12.07.2016, Bw 562/05 – SIA AKKA/LAA gg Lettland (Anm. Michel Walter)	<b>101</b>
	Verwertungsgesellschaftenrecht – Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung EuGH 14.09.2017, C-177/16 – AKKA/LAA gg Konkurences Padome (Anm. Michel Walter)	<b>105</b>
	Aufzeichnung von Fernsehprogrammen für Dritte – öffentliche Wiedergabe EuGH 29.11.2017, C-265/16 – VCAST Ltd gg RTI SpA (Anm. Paul Fischer)	<b>113</b>
	Zuständigkeit der Union für den Abschluss urheberrechtlicher Verträge – Vertrag von Marrakesch EuGH 14.02.2017, Gutachten 3/15	<b>117</b>
<b>MARKENRECHT</b>	Auskunftsanspruch bei Verletzung von Rechten des geistigen Eigentums EuGH 18.01.2017, C-427/15 – NEW WAVE CZ. a.s. gg ALLTOYS spol. s.r.o. (Anm. Michel Walter)	<b>119</b>
<b>WETTBEWERBSRECHT</b>	EU-Kommission: Missbrauch der marktbeherrschenden Stellung von Google (EU-Kommission, Beschluss vom 27. Juni 2017, AT.39740 – Google Search/Google Shopping), Bearb.: H. Wittmann	<b>122</b>
	Impressum	3. Umschlagseite

---

**Aufsätze**


---

<i>Rudkowski, Prof. Dr. Lena</i> <b>Aktuelle Herausforderungen für die Rückrufkostenhaftpflichtversicherung</b>	65
<i>Jacob, Dr. Markus</i> <b>Anspruchskürzungen und Leistungsausschlüsse bei alkoholbedingter Einschränkung der Fahrtüchtigkeit</b>	75
<i>Rauscher, Michael</i> <b>Die Rückforderung von Krankentagegeld bei Rentenbezug</b>	77
<b>Tagungsberichte</b>	
8. Hamburger Forum Haftpflichtversicherung	80
<b>Bücher</b>	81
<b>Literaturhinweise</b>	84

---

**Rechtsprechung**


---

**Versicherungsvertragsrecht****Sämtliche Versicherungszweige**

BGH	5. 7. 2017 (IV ZR 508/14)	<b>Keine arglistige Täuschung durch VN bei falschen Angaben des vom VN zutreffend informierten Versicherungsvertreters</b>	85
-----	---------------------------	--	----

**Lebensversicherung**

OLG Düsseldorf	11. 4. 2017 (I-4 U 31/17)	<b>Kein Widerspruchsrecht nach § 5 a VVG a. F. für Versicherungsvertrag bei einer Pensionskasse</b>	87
----------------	---------------------------	---	----

**Krankheitskostenversicherung**

LG Köln	27. 9. 2017 (23 O 313/16)	Wirksame Klausel über Altersbegrenzung für Kostenerstattung einer Kinderwunschbehandlung	88
---------	---------------------------	--	----

**Unfallversicherung**

OLG Brandenburg	1. 2. 2017 (11 U 95/12)	Beweislast bei Rückforderung einer Invaliditätsleistung nach ärztlicher Neubemessung der Invalidität	89
-----------------	-------------------------	--	----

**Berufshaftpflichtversicherung**

OLG Koblenz	22. 8. 2016 (5 U 564/16)	Kein Direktanspruch nach § 115 VVG in „Altfällen“	91
-------------	--------------------------	---	----

**Rechtsschutzversicherung**

OLG Düsseldorf	14. 7. 2017 (I-4 U 40/16)	<b>Gewährung von Abwehrdeckung stehen keine europarechtlichen Vorgaben entgegen</b>	92
----------------	---------------------------	---	----

**Vertriebsrecht****Internetvergleichsportal**

BGH	27. 4. 2017 (I ZR 55/16)	<b>Aufklärungspflicht eines Preisvergleichsportals über Provisionszahlungspflicht der Anbieter</b>	99
-----	--------------------------	--	----

**Haftungsrecht****Anlageberaterhaftung**

BGH	12. 10. 2017 (III ZR 254/15)	Keine Pflicht zur Angabe der bei den jeweiligen Zielfonds anfallenden Kosten im Prospekt eines Private-Equity-Dachfonds	102
-----	------------------------------	---	-----

**Kfz-Kaufvertrag**

BGH	19. 7. 2017 (VIII ZR 278/16)	<b>Anspruch des Käufers auf Transportkostenvorschuss für Überführung eines mangelhaften Kfz an den Erfüllungsort der Nacherfüllung</b>	104
-----	------------------------------	--	-----

**Mitverschulden**

BGH	10. 11. 2016	(III ZR 235/15)	Anrechnung des Verschuldens der Mitarbeiter eines geschädigten Darlehensgebers bei vorsätzlicher sittenwidriger Schädigung	108
-----	--------------	-----------------	--	-----

**Prospekthaftung**

BGH	9. 5. 2017	(II ZR 344/15)	<b>Keine Haftung von Altgesellschaftern wegen Aufklärungspflichtverletzung bei rein kapitalistischem Beitritt zu der Gesellschaft</b>	111
-----	------------	----------------	---	-----

**Sachverständiger**

BGH	24. 10. 2017	(VI ZR 504/16)	<b>Abtretung des Anspruchs des Geschädigten auf Erstattung der Sachverständigenkosten an den Sachverständigen</b>	114
-----	--------------	----------------	---	-----

**Schadensberechnung**

OLG Naumburg	10. 8. 2016	(12 U 38/15)	Ermittlung der erforderlichen Kosten für die Beseitigung von Ölverunreinigungen nach einem Verkehrsunfall	117
OLG Naumburg	10. 8. 2016	(12 U 4/16)	Keine Kontrolle der Angemessenheit von in Anlehnung an das Ergebnis eines bestandskräftigen Vergabeverfahrens vereinbarten Preisen L	118

**Prozessrecht**

**Rechtsmittelfrist**

BGH	19. 9. 2017	(VI ZB 40/16)	<b>Sorgfaltspflicht des Anwalts bei in der Handakte als im Fristenkalender eingetragen notierter Frist</b>	119
-----	-------------	---------------	--	-----

**Sozialversicherungsrecht**

**Gesetzlicher Forderungsübergang**

BGH	17. 10. 2017	(VI ZR 423/16)	<b>Kürzung des Anspruchs gegen den Versicherer des Angehörigen bei Haftung eines Fremdschädigers und kongruenten Leistungen des SVT</b>	120
-----	--------------	----------------	---	-----

**Auslandsrecht (Österreich)**

**Haushaltsversicherung**

OGH	5. 7. 2017	(7 Ob 1/17 y)	Geltung der Haushaltsversicherung nach Wohnungswechsel	127
-----	------------	---------------	--	-----

Der Buchstabe L hinter dem Kurzinhalt bedeutet, dass von der Entscheidung nur der Leitsatz veröffentlicht wird.

**EDITORIAL**

---

1

**BEITRÄGE**

---

<b>Thomas Zivny:</b> Der Begriff des Wirtschaftlichen Eigentümers im WiEREg	4
<b>Julia Nicolussi/Daniel Reiter/Christoph Nauer:</b> (R)Evolution der Emittenten-Compliance durch Aufhebung der ECV?	13

---

**JUDIKATUR**

---

**EuGH**

---

**»BANKRECHT**

Missbräuchliche Klauseln in Fremdwährungskrediten (Anm <i>O. Riss</i> )	21
---	----

---

**VfGH**

---

**»AUFSICHTSRECHT**

Keine Verfassungswidrigkeit des § 99d BWG (Anm <i>R. Wolfbauer</i> )	25
--	----

---

**VwGH**

---

**»AUFSICHTSRECHT**

Kundenidentifizierung beim Schließfachgeschäft: Begriff des Finanzinstituts (Anm <i>R. Wolfbauer</i> )	28
--	----

---

**OGH**

---

**»BANKRECHT**

Anforderungen an die Informationsbereitstellung in eBanking-Kundenportalen (Anm <i>M. Ladler</i> )	30
Aufklärungsfehler über die Verzinsung und Kursverlust beim endfälligen Kredit (Anm <i>T. Ruhm</i> )	31
Verbandsklage Fremdwährungskredite, Zinsgleitklausel und Negativzinsen (Anm <i>T. Ruhm</i> )	33
Verbandsklage AGB zu Kreditverträgen (Anm <i>T. Ruhm</i> )	35
Unklare Tatsachenbestätigungen: Unzulässigkeit auch ohne Beweislastverschiebung (Anm <i>U. E. Palma</i> )	36

---

**»KAPITALMARKTRECHT**

Verbandsklage – Kündigungsmöglichkeit und pauschalierter Rückzahlungsbetrag beim qualifizierten Nachrangdarlehen (Anm <i>T. Ruhm</i> )	36
--	----

---

**»GESELLSCHAFTSRECHT**

Einlagenrückgewähr bei Finanzierung des Anteilerwerbs durch die Zielgesellschaft	37
--	----

---

» **INSOLVENZRECHT**

Nachforschungsobliegenheiten des Sozialversicherungsträgers bei behaupteter Zahlungsstockung	40
--	----

**BVwG**

» **AUFSICHTSRECHT**

Unzuständigkeit des BVwG für Gewährung von Zahlungsaufschub und Ratenzahlung auch im Vollzugsbereich der FMA (Anm R. Wolfbauer)	42
Erneut keine aufschiebende Wirkung für die Rev gegen Verwaltungsstrafe nach FM-GwG (Anm R. Wolfbauer)	43
Keine aufschiebende Wirkung gegen Untersagung von Zahlungsdiensten unter Androhung einer Zwangsstrafe (Anm R. Wolfbauer)	43

**AKTUELLES**

<b>Rainer Wolfbauer:</b> Neue Verordnungen der FMA zum Jahresausklang	44
<b>Rainer Wolfbauer:</b> EBA: Neue Rechtsakte zur PSD2	46
<b>Rainer Wolfbauer:</b> Endgültige DelVO der Kommission über die Beiträge zu den Verwaltungsausgaben des SRB im ABl veröffentlicht	47
<b>Rainer Wolfbauer:</b> Verordnung der Kommission: Zwei punktuelle Ergänzungen der CRR	48
<b>Rainer Wolfbauer:</b> Novelle zur BRRD im ABl: Neue Regelungen zur Insolvenzrangfolge	49

<b>Impressum</b>	52
------------------	----



## GASTEDITORIAL

1

## AKTUELLES

### Sigrun Adrian: Aktuelle Gesetzesänderungen 2018 (Teil 1)

2

Um den Jahreswechsel sowie im Laufe des Jahres treten zahlreiche Gesetzesänderungen in Kraft. Aufgrund der Fülle der diesjährigen Gesetzesänderungen behandelt dieser auszugsweise Überblick vorerst insbesondere die Neuerungen im Bereich des Gesellschaftsrechtes, die überwiegend mit 1. 1. 2018 in Kraft getreten sind. So bringt das Deregulierungsgesetz 2017 die Möglichkeit einer vereinfachten Gründung einer GmbH, das GFMA-G eine gesetzliche Frauenquote in bestimmten Aufsichtsräten und das WIEReG erhebliche Pflichten zur Offenlegung der wirtschaftlichen Eigentümer für österreichische Rechtsträger.

## NaDiVeG

### Georg Schneider: Das Nachhaltigkeits- und Diversitätsverbesserungsgesetz (NaDiVeG) – ein Überblick

6

Die Nachhaltigkeitsberichterstattung wurde kürzlich durch das Nachhaltigkeits- und Diversitätsverbesserungsgesetz (NaDiVeG) reformiert und wesentlich erweitert. Der Beitrag gibt einen Überblick über die neuen rechtlichen Rahmenbedingungen und beschäftigt sich mit den Konsequenzen für betroffene Unternehmen. Es werden auch mögliche zukünftige Entwicklungen erwähnt.

### Leonhardt Lindbauer: Auslegungsfragen zur nichtfinanziellen Berichterstattung nach dem NaDiVeG – Erkenntnisse des AFRAC und weiterführende Lösungsansätze

12

Aufgrund des Nachhaltigkeits- und Diversitätsverbesserungsgesetzes (NaDiVeG) sind bestimmte Unternehmen von öffentlichem Interesse dazu verpflichtet, eine nichtfinanzielle Erklärung in den Lagebericht aufzunehmen. Aus diesem Grund hat das Austrian Financial Reporting and Auditing Committee (AFRAC) seine Stellungnahme zur Lageberichterstattung überarbeitet und insbesondere um das Kapitel 9 „Nichtfinanzielle Erklärung bzw nichtfinanzieller Bericht“ ergänzt. Der Beitrag setzt sich mit den Erkenntnissen des AFRAC sowie weiterführenden Fragestellungen auseinander, die sich im Zusammenhang mit den aus den §§ 243b und 267a UGB ergehenden Verpflichtungen ergeben.

### Werner Gedlicka: Aufgaben und Rolle des gesetzlichen Abschlussprüfers zur nichtfinanziellen Berichterstattung gemäß NaDiVeG

18

Durch das Nachhaltigkeits- und Diversitätsverbesserungsgesetz (NaDiVeG) ergeben sich im Zusammenhang mit der Aufstellung der neuen gesetzlich verpflichtenden nichtfinanziellen Erklärung – in Abhängigkeit von dem vom geprüften Unternehmen gewählten Szenario – unterschiedliche Verpflichtungen des Abschlussprüfers. Der Beitrag liefert dazu einen Überblick auf Basis der österreichischen gesetzlichen Vorschriften und fachlichen Regelungen (Fachgutachten).

### Aslan Milla/Birgit Haberl-Arkhurst : Wesentlichkeitsanalyse in der nichtfinanziellen Berichterstattung

23

Aufgrund neuer gesetzlicher Anforderungen im Bereich nichtfinanzielle Berichterstattung stehen viele Unternehmen vor noch nicht vertrauten Aufgaben. Teil davon ist die Durchführung einer sogenannten Wesentlichkeitsanalyse, welche zur geforderten Fokussierung auf die relevanten nichtfinanziellen Belange bzw Themen des jeweiligen Unternehmens dient. Etablierte Rahmenwerke unterstützen bei der Umsetzung eines strukturierten und verlässlichen Prozesses.

**Brigitte Frey: Mindestanforderungen an die Berichterstattung laut NaDiVeG**

28

Was ist zu tun, um den rechtlichen Mindestanforderungen des NaDiVeG zu entsprechen? An diese Frage knüpfen sich gleichermaßen formale wie auch inhaltliche Anforderungen. Der Diskurs zur inhaltlichen Ausgestaltung hat begonnen und wird im folgenden Beitrag weiter beleuchtet.

**Felix Schiff/Stéphanie Mittelbach-Hörmanseder: Verpflichtende Nachhaltigkeitsberichterstattung – ein Überblick**

34

In diesem Beitrag werden kurz die wichtigsten europäischen bzw. nationalstaatlichen Meilensteine in der Entwicklung von verpflichtender Nachhaltigkeitsberichterstattung bis zur Veröffentlichung der CSR-Richtlinie 2014 dargelegt.

**AUS DER WISSENSCHAFT****Stéphanie Mittelbach-Hörmanseder: Unterschiede in der Nachhaltigkeitsberichterstattung in Österreich – eine empirische Analyse**

37

Vor dem Hintergrund des NaDiVeG hat die vorliegende Studie das Ziel, die Nachhaltigkeitsberichterstattung österreichischer Unternehmen zu untersuchen. Neben dem aktuellsten Stand der Nachhaltigkeitsberichterstattung, aufgeteilt nach den in § 243b Abs 2 UGB geforderten Belangen, werden auch Unterschiede in der Nachhaltigkeitsberichterstattung auf ihre wesentlichen Treiber untersucht.

**Herausgeber:**

o. Univ.-Prof. Dr. Romuald Bertl  
WP Dr. Aslan Milla  
WP Dr. Robert Reiter  
Mag. Christoph Schlager (BMF)  
RA Dr. Thomas Wenger  
Hon.-Prof. MR IR Dr. Werner Wiesner (BMF)

**Redaktionsassistentz:**

Mag. Dipl. Ing. Dr. Stéphanie Mittelbach-Hörmanseder MIM (CEMS)

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber** iSd § 1 (1) Z 8 und 9 MedienG: LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: Marxergasse 25, 1030 Wien | Unternehmensgegenstand: LexisNexis ARD Orac ist ein führender Fachverlag in Österreich im Bereich Steuern, Recht und Wirtschaft, der die Tradition der Verlagshäuser Orac und ARD unter internationalem Dach fortführt. LexisNexis ARD Orac ist ein Tochterunternehmen der international tätigen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | **Blattlinie:** Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation, aktuelle rechtliche Neuerungen | **Geschäftsführung:** Alberto Sanz de Lema | **Unbeschränkt haftender Gesellschafter:** Orac Gesellschaft m.b.H., Marxergasse 25, 1030 Wien | **Kommanditist:** Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H., Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | **Beteiligungsverhältnisse:** Alleinigere Gesellschafter der Orac Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Gesellschafter der Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam (0,1 %) | Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg (99,9 %) | Alleinigere Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Alleinigere Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.: Reed Elsevier Holdings B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings B.V.: RELX Group plc, 1-3 Strand (http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx), London WC2N 5JR (50 %) | Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50 %) | Gesellschafter der RELX Group plc: RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %) | Gesellschafter der RELX PLC: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der RELX NV: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.: RELX Group plc (100 %) | **Redaktion:** Marxergasse 25, 1030 Wien. ISSN: 1018-3779

**Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand 2018 | Verlags- und Herstellungsort:** Wien | Die Zeitschrift erscheint einmal im Monat | **Einzelheftpreis 2018:** € 32,- | **Jahresabonnement 2018:** € 325,- inkl. MWST bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | **Bankverbindung:** Bank Austria IBAN: AT841200050422468600, BIC: BKAUATWW | **Abbestellungen** sind nur zum Jahreschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | **Druck:** Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest.

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

**Schriftleitung:**

o. Univ.-Prof. Dr. Romuald Bertl

**Ständige Mitarbeiter:**

Dr. Christoph Fröhlich  
Univ.-Prof. Dr. Klaus Hirschler  
Elisabeth Höltschl, MSc  
Dr. Katharina van Bakel-Auer

**Abonentenservice:**

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

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

Mag. Evelyn Hahn  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1562, Fax DW 146  
E-Mail: evelyn.hahn@lexisnexus.at

**Anzeigen & Mediadaten:**

Alexander Mayr  
Tel. +43-1-534 52-1116, Fax DW 144  
E-Mail: anzeigen@lexisnexus.at  
http://lesen.lexisnexus.at/zs/rwz/  
mediadaten.html

liche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Fotokopie, Mikrofilm, Aufnahme in eine Datenbank oder auf Datenträger oder auf andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere Datenverarbeitungsanlagen, verwendbare Sprache übertragen werden. Das gilt auch für die veröffentlichten Entscheidungen und deren Leitsätze, wenn und soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung redigiert, erarbeitet oder bearbeitet wurden und daher Urheberrechtsschutz genießen. Fotokopien für den persönlichen und sonstigen eigenen Gebrauch dürfen nur von einzelnen Beiträgen oder Teilen daraus als Einzelkopie hergestellt werden.

Bitte beachten Sie: Für Veröffentlichungen in unseren Zeitschriften gelten unsere AGB für Zeitschriftenautorinnen und -autoren (abrufbar unter <https://www.lexisnexus.at/agb/agb-zeitschriftenautoren/>) sowie unsere Datenschutzerklärung (abrufbar unter <https://www.lexisnexus.at/datenschutzbestimmungen/>).

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

**Richtlinien für Autoren:**

- Manuskripte übermitteln Sie bitte an die E-Mail-Adresse [RWZ-Zeitschrift@lexisnexus.at](mailto:RWZ-Zeitschrift@lexisnexus.at).
- Wir ersuchen um Verwendung gängiger juristischer Zitier- und Abkürzungsregeln (AZR 7. Auflage).
- Manuskripte sind möglichst unter Verwendung der dekadischen Gliederung zu erstellen und sollten nicht mehr als 3 Gliederungsebenen umfassen.
- Die Beiträge sollten eine Länge von nicht mehr als 25.000 Zeichen (inkl. Leerzeichen, inkl. Fußnoten) aufweisen. Überschreitet das Manuskript diese Länge, sind die Herausgeber berechtigt, die Beiträge entsprechend zu kürzen.
- Jeder Beitrag wird einem externen Begutachtungsverfahren unterzogen, das über seine Veröffentlichung entscheidet. Der Verfasser wird schriftlich informiert, ob der Beitrag zur Publikation angenommen wurde.
- Die Richtlinien für das Verfassen von Zeitschriftenbeiträgen finden Sie in ausführlicher Form unter [www.lexisnexus.at](http://www.lexisnexus.at) in der Rubrik Autorenservice.



39. Jahrgang  
Heft 3  
19. Januar 2018

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

*Herausgeberbeirat:*

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

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

Inhaltsverzeichnis

ZIP-aktuell

EuGH: § 50d Abs. 3 EStG 2007 EU-rechtswidrig .....	A 5	Nr. 13
BGH zur Einziehung von Schadensersatzansprüchen durch Kfz-Sachverständigen .....	A 5	Nr. 14
BAG: Befristung des Arbeitsvertrags eines Bundesligaspielers .....	A 5	Nr. 15
LG Korneuburg: Zweites NIKI-Hauptinsolvenzverfahren in Österreich eröffnet .....	A 5	Nr. 16
BaFin: Überarbeitung der Liquiditätsverordnung .....	A 6	Nr. 17
EU: Neue Regeln für Wertpapierfirmen .....	A 6	Nr. 18
Personalia .....	A 6	Nr. 19

Aufsätze

<i>Gregor Bachmann, Berlin</i>	Sonderprüfung trotz interner Ermittlung .....	101
<i>Stefan Korch, Hamburg</i>	 Wozu Sachwalter? – Eine funktionale und rechtsvergleichende Betrachtung .....	109

Rechtsprechung

Bank- und Kreditsicherungsrecht

BGH	28. 11. 2017 – XI ZR 432/16	Zur Deutlichkeit einer bei Verbraucherdarlehensverträgen grundsätzlich entbehrlichen Belehrung über die Widerrufsfolgen .....	116
LG Aachen	19. 10. 2017 – 1 O 480/16	Unwirksamkeit einer Klausel zur außerordentlichen Kündigung eines Darlehens allein aufgrund (drohender) Vermögensverschlechterung .....	116

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

BVerfG	20. 12. 2017 – 1 BvR 2754/17	Keine einstweilige Anordnung gegen gerichtliche Bestellung des Sonderprüfers bei VW wegen des Abgasskandals .....	119
OLG Karlsruhe	12. 9. 2017 – 12 W 1/17	Keine auch nur geringfügige Unterschreitung des Börsenkurses durch Abfindung für ausgeschlossene Minderheitsaktionäre nach Squeeze out ...	122
LG Frankfurt/M.	21. 12. 2017 – 3-05 O 85/17	Keine Berücksichtigung ausländischer Arbeitnehmer bei Schwellenwerten der Mitbestimmung („STADA AG“) .....	128

### Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	7. 12. 2017 – VII ZR 101/14 +	Zur Rügeobliegenheit des Käufers nach CISG .....	130
-----	-------------------------------	--	-----

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

BGH	16. 11. 2017 – IX ZR 21/17	Zur Pfändbarkeit des in einem Riester-Vertrag angesparten Vermögens .....	135
OLG Dresden	7. 12. 2017 – 8 U 654/17	Keine Haftung der Masse für die Kosten der Rechtsverteidigung der vom Insolvenzverwalter in Anspruch genommenen Schuldnerin .....	137
LG Berlin	8. 1. 2018 – 84 T 2/18	Zur Bestimmung des COMI eines insolventen Luftfahrtunternehmens („NIKI“) .....	140

### Arbeits- und Sozialrecht

BAG	22. 8. 2017 – 1 ABR 52/14 +	Zum Mitbestimmungsrecht des Betriebsrats hinsichtlich des Umgangs mit mobilen Arbeitsmitteln während der Freizeit .....	143
-----	-----------------------------	---	-----

### Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

EuGH	17. 10. 2017 – Rs C-194/16	Klage von Unternehmen wegen Persönlichkeitsrechtsverletzung im Internet am Mittelpunkt seiner Interessen bzw. am Ort des Schadens Erfolgs („Bolagsupplysningen und Ilsjan“) .....	146
------	----------------------------	---	-----

**Herausgeber****Prof. Dr. Helmut Köhler****Wissenschaftlicher Beirat**

Prof. Dr. Wolfgang Büscher

Prof. Dr. Franz Hacker

Dr. Gangolf Hess

Prof. Dr. Stefan Leible

Dr. Reiner Münker

In Zusammenarbeit mit der  
Zentrale zur Bekämpfung  
unlauteren Wettbewerbs  
Frankfurt am Main e.V.

**dfv** Mediengruppe  
Frankfurt am Main

- Editorial: Prof. Dr. Gerald Spindler**  
Die ePrivacy-VO in der Diskussion
- 131 Prof. Dr. Ansgar Ohly, LL.M.**  
Die markenrechtliche Haftung des Suchmaschinenbetreibers für  
Trefferlisten
- 139 Prof. Dr. Sebastian Kubis, LL.M.**  
Zum Tatortgerichtsstand bei grenzüberschreitenden Äußerungs-  
delikten zu Lasten von Unternehmen
- 145 Prof. Dr. Tobias Lettl, LL.M.**  
Digitale Plattformen: Setzt die 9. GWB-Novelle Maßstäbe für die  
Europäische Union?
- 150 Prof. Dr. Thomas Hoeren und Dr. Reiner Münker**  
Die EU-Richtlinie für den Schutz von Geschäftsgeheimnissen und  
ihre Umsetzung – unter besonderer Berücksichtigung der  
Produzentenhaftung
- 155 Dr. Rani Mallick und Dr. David Weller**  
Aktuelle Entwicklungen im Influencer Marketing – Ein Blick aus der  
Praxis
- 161 Karl Hamacher**  
MeinPaket.de II – Zum Verhältnis des Vorenthaltens wesentlicher  
Informationen zur geschäftlichen Entscheidung im Rahmen von  
Art. 7 Abs. 1 UGP-RL
- 167 Asociación Profesional Elite Taxi / Uber Systems SpainSL**  
EuGH, Urteil vom 20.12.2017 – C-434/15
- 170 Comité Interprofessionnel du Vin de Champagne / Aldi  
Süd**  
EuGH, Urteil vom 20.12.2017 – C-393/16
- 175 Schweppes / Red Paralela u. a.**  
EuGH, Urteil vom 20.12.2017 – C-291/16
- 182 19% MwSt. GESCHENKT**  
BGH, Urteil vom 27.07.2017 – I ZR 153/16
- 186 Eigenbetrieb Friedhöfe**  
BGH, Urteil vom 27.07.2017 – I ZR 162/15
- 224 Kennzeichnung von werblichen Beiträgen in sozialen  
Medien (hier: Instagram)**  
KG, Beschluss vom 17.10.2017 – 5 W 233/17
- 233 Oliven-Mix – Irreführung durch Aufmachung einer  
Lebensmittelverpackung**  
OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 22.06.2017 – 6 U 122/16
- 233** Kommentar von **Dr. Simon Apel** und **Dr. Anke Hofmann**

# NJW

# Neue Juristische Wochenschrift

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z171

## In Verbindung

mit dem Deutschen Anwaltverein  
und der Bundesrechtsanwaltskammer  
herausgegeben von  
den Rechtsanwälten

Prof. Dr. Peter Bräutigam  
Prof. Dr. Wolfgang Ewer  
Prof. Dr. Rainer Hamm  
Dr. Hilke Herchen  
Dr. Ulrich Karpenstein  
Dr. Nathalie Oberthür

## Aus dem Inhalt

- H. Hoffmann / F. Maurer*  
Voraussetzungen und Grenzen anwaltlicher Zeugen-  
vorbereitung 257
- C. Weidt*  
Rückgriff des Verkäufers im neuen Mängelhaftungsrecht 263
- R. Koch / S. Rupp*  
Die Beweislast im Rahmen der Schwimmbadaufsicht 267
- F. Zundel*  
Die Entwicklung des Arbeitsrechts – Beendigung von  
Arbeitsverhältnissen und Kollektivrecht 270
- M. Peitz / H. Schweitzer*  
Neuer europäischer Ordnungsrahmen für Datenmärkte? 275
- EuGH*  
Kein Vertrieb von Luxuswaren über Drittplattformen im  
Internet (Anm. I. Klaufß / D.-J. dos Santos Goncalves) 281
- BGH*  
Unwirksame Klausel über verschuldensunabhängigen  
Mehraufwand (Anm. M. Tamm) 291
- BGH*  
Keine relative Preisreduzierung für längere Standzeit von  
Containeranlage (Anm. R. Kandel) 296
- BGH*  
Kündigungszeitpunkt in der Unfallversicherung  
(Anm. K. Maier) 305
- KG*  
Einstweilige Verfügung gegen Bauträger auf Übergabe  
bezugsfertiger Wohnung (Anm. M. Drasdo) 311

Mit Beilage:

NJW-Spezial Heft 2/2018



C.H. BECK

## 5/2018

25. Januar 2018  
71. Jahrgang S. 257–336  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

### Interview

Die Rechtspflege  
als Romanheldin

### Forum

Online-Rechtsdienst-  
leister und das UWG

### Ausbildung

Anwesenheitspflicht  
für Studenten?



0150701805

# NJW Spezial

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-ZITAT  
Beil. 1

## Die wichtigsten Informationen zu zentralen Rechtsgebieten

### Ständige Autoren

Daniel Benkert  
Stephan Beukelmann  
Michael Burmann  
Michael Dahl  
Christian Dahns  
Michael Drasdo  
Tobias Hänsel  
Martin Haußleiter  
Rainer Heß  
Klaus Leipold  
Dieter Leuring  
Wolfgang Roth  
Daniel Rubner  
Norbert Schneider  
Barbara Schramm  
Robert von Steinau-Steinrück  
Raul Taras  
Stefan Weise

### Aus dem Inhalt

#### Miet- und Immobilienrecht

M. Drasdo, Maklers Notarkostenhaftung 33  
Mieters Zahlungsrückstandsausgleich zur Kündigungsabwehr 34

#### Familienrecht

Keine Rückführung des Kindes nach HKÜ bei Genehmigung 36  
Schadensersatz wegen Erschwerung des Umgangs 36

#### Erbrecht

W. Roth, Wertersatzpflicht des Vorerben bei eigennütziger Nachlassverwendung 39  
Notarielles Nachlassverzeichnis bei Vorliegen eines Privatverzeichnisses 40

#### Verkehrsrecht

Unklarheiten bei (Mehrfach-)Abtretungserklärungen 41  
Abzug des Restwerts vom Gegenstandswert der Geschäftsgebühr 42

#### Baurecht

S. Weise, Der Bauträgervertrag nach der Baurechtsreform 44  
Durchsetzung der Bauhandwerkersicherung 45

#### Gesellschaftsrecht

VW-Abgasskandal: Erfolgreicher Eilantrag gegen Sonderprüferbestellung 47  
Berichtigung der notariellen Niederschrift über eine Hauptversammlung 47

#### Arbeitsrecht

D. Benkert, Vergütung von Betriebsräten 50  
Keine Rückwirkung von § 3 MiLoG 51

#### Insolvenzrecht

Zuständigkeit bei Haftungsklage wegen unlauteren Wettbewerbs 53  
Auswirkung der Zahlungs(un-)willigkeit auf die Zahlungseinstellung 53

#### Strafrecht

S. Beukelmann, Keine Rückwirkung der Einziehung 56  
Fahrlässiges Handeltreiben mit Betäubungsmitteln 57

#### Verfahrens- und Kostenrecht

Anwaltswechsel zwischen Beweisverfahren und Hauptsacheverfahren 59  
Gerichtsgebühr bei Anerkenntnis unter Verwahrung gegen die Kostenlast 60

#### Anwalt und Kanzlei

C. Dahns, Ein Blick zurück – Wichtige Entscheidungen des Jahres 2017 62



2/2018

25. Januar 2018



L 150201802



**IN ALLER KÜRZE**

23

**THEMA**

<b>Raimund Bollenberger:</b> Zum Kreis der Rückzahlungsverpflichteten bei verbotener Einlagenrückgewähr	24
<b>Matthias Neumayr:</b> Die Zession im Zivilprozess (Teil 2)	29

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 29. 1. 2018)	32
Erhöhung der mietrechtlichen Kategoriebeträge	32

**RECHTSPRECHUNG**

**»FAMILIENRECHT**

Kein Abzug der Bausparprämien vom Geldunterhalt	33
Verschuldensabwägung bei der Scheidung – Alkohol- und Tabletensucht	33
Teilanfechtung eines Scheidungsvergleichs wegen List und Drohung	34
Leistungsfrist für die Ausgleichszahlung	34
Keine Anmerkung des Wirksamwerdens der Vorsorgevollmacht im Grundbuch	34
Emeritierter Anwalt als Vorsorgebevollmächtigter – Vertretungspflicht	35

**»SACHENRECHT**

Betretungsrecht des Waldes deckt keine kommerziellen Veranstaltungen	35
--	----

**»ERBRECHT**

Bekräftigung des letzten Willens bei einer fremdhändigen letztwilligen Verfügung	35
--	----

**»SCHULDRECHT**

Entfall des Rücktrittsrechts nach dem FAGG wegen vollständiger Leistungserbringung	36
--	----

**»MIET- UND WOHNRECHT**

Kein Lagezuschlag in Wien wegen öffentlicher Verkehrsmittel und Nahversorgung	36
Überwälzung erhöhter Mietzinse auf den Nachmieter im Weg einer Ablöse unzulässig	37
Kündigung wegen Verängstigung der Nachbarn durch Hundehaltung	37

## »SCHADENERSATZ

Schutzzweck einer Geschwindigkeitsbeschränkung auf Gebotsbereich beschränkt	37
Gefährdungshaftung gegenüber einer beim Betrieb tätigen Person	38
Verdienstentgang – Wahlrecht des Geschädigten beim Ersatz der Pensionslücke	38
Keine Haftung aus dem Behandlungsvertrag für Trauerschäden des Bruders des Patienten	38
Trauerschmerzensgeld nur bei grobem Verschulden	39
Direktklagebefugnis auch bei freiwilliger Haftpflichtversicherung des Krankenanstaltenbetreibers	39

## »VERFAHRENSRECHT

Beginn der Frist für den Wiedereinsatzantrag	39
--	----

## LITERATURÜBERSICHT

40

**Herausgeber:**

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

**Redaktion:**

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

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

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

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

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

**Abonentenservice:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

Derzeit gilt Anzeigenpreislste Stand Jänner 2017 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 22-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2018: 18 €; Jahresabonnement 2018: 289 € inkl. MWSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahreschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest. ISSN 1996-2428.

**Verlagsrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte bleiben vorbehalten. Kein Teil dieser Zeitschrift darf ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Fotokopie, Mikrofilm, Aufnahme in eine Datenbank oder auf Datenträger oder auf andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere Datenverarbeitungsanlagen, verwendbare Sprache übertragen werden. Das gilt auch für die veröffentlichten Entscheidungen und deren Leitsätze, wenn und soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung redigiert, erarbeitet oder bearbeitet wurden und daher Urheberrechtsschutz genießen. Fotokopien für den persönlichen und sonstigen eigenen Gebrauch dürfen nur von einzelnen Beiträgen oder Teilen daraus als Einzelkopie hergestellt werden. Bitte beachten Sie: Für Veröffentlichungen in unseren Zeitschriften gelten unsere AGB für Zeitschriftenautorinnen und -autoren (abrufbar unter <https://www.lexisnexus.at/agb/agb-zeitschriften-autoren/>) sowie unsere Datenschutzerklärung (abrufbar unter <https://www.lexisnexus.at/datenschutzbestimmungen/>).

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



<b>Newsline</b>	
<i>Franz Rudorfer</i> _____	71
<b>Neues in Kürze</b>	
<i>Florian Studer</i> _____	83
<b>Börseblick – Zugabe?</b>	
<i>Stefan Maxian</i> _____	85

**ABHANDLUNGEN**

<b>Das prospektrechtliche Widerrufs- bzw. Rücktrittsrecht im Spannungs- verhältnis zwischen Anlegerschutz und Reuerecht: gestörte Vertragsparität zu Lasten der Kreditinstitute</b>	
<i>Harald Baum</i> _____	86
<b>Die Neugestaltung des aufsichtsrechtlichen Handelsbuchs nach dem CRR2-Verordnungsvorschlag im Lichte des IFRS 9</b>	
<i>Gerd Waschbusch / Andrea Rolle / Johannes Biewer</i> _____	103
<b>Die Frauenquote im Aufsichtsrat</b>	
<i>Mathias Walch</i> _____	110

**BERICHTE UND ANALYSEN**

<b>Die Finanzmärkte im zweiten Halbjahr 2017</b>	
<i>Monika Rosen-Philipp</i> _____	131
<b>Was ist eigentlich ... Naturalgeld?</b>	
<i>Ewald Judt / Claudia Klausegger</i> _____	134

**RECHTSPRECHUNG DES OGH**

2426. Zur Beweislast für den nicht festgestellten Kontosaldo. OGH 20. 4. 2017, 9 Ob 9/17i (mit Anm von <i>S. Laimer</i> ) _____	135
2427. Kommunikation mit dem Kunden via eBanking: „Mitteilen“ auf dauerhaftem Datenträger? OGH 28. 9. 2017, 8 Ob 14/17t _____	137
2428. Zur Bestellung eines gemeinsamen Vertreters für Anleihegläubiger. OGH 26. 9. 2017, 6 Ob 220/16w _____	138
2429. Geschlossener Fonds: Beratung über Retrozessionen und Weichkosten? OGH 29. 6. 2017, 8 Ob 109/16m _____	140
2430. Primeo-Fonds: Emissionsprospekte Juli 2006 und April 2007 korrekt. OGH 17. 5. 2017, 7 Ob 65/17k _____	142
2431. Zur Zurechnung kundennäherer WPDLU. OGH 25. 10. 2017, 3 Ob 165/17m _____	142
2432. Zu den Beratungspflichten beim FX-Kredit. OGH 7. 7. 2017, 6 Ob 118/17x _____	143
2433. FX-Kredit: Verjährung I. OGH 21. 9. 2017, 7 Ob 158/17m _____	144
2434. FX-Kredit: Verjährung II & Umfang der Beratungspflichten. OGH 28. 9. 2017, 8 Ob 109/17p _____	144
2435. FX-Kredit: Verjährung III. OGH 21. 9. 2017, 7 Ob 137/17y _____	145
2436. Schutz- und Sorgfaltspflichten gegenüber Interzedenten. OGH 24. 10. 2017, 2 Ob 161/17s _____	145

BANKARCHEIV

2437. Rechtsmissbräuchlicher Garantieabruf. OGH 27. 9. 2017, 1 Ob 166/17v	146
2438. Ersichtlichmachung von Anschriften im Grundbuch. OGH 23. 5. 2017, 5 Ob 46/17a	146

## ERKENNTNISSE DES VwGH

223. Strafbarkeitsverjährung bei WAG-Übertretung VwGH 9. 10. 2017, Ra 2017/02/0115 (ebenso VwGH 10. 11. 2017, Ra 2017/02/0114; 9. 10. 2017, Ra 2017/02/0116)	148
224. Zur Qualifikation der Vermietung von Schließfächern als Tätigkeit eines Finanzinstituts. VwGH 10. 11. 2017, Ro 2017/02/0023 (verbunden und miterledigt Ro 2017/02/0024)	148
225. VwGH legt EuGH Frage zur Anwendbarkeit des Vergaberechts auf die Auswahl einer Betrieblichen Vorsorgekasse vor. VwGH Beschluss 29. 11. 2017, Ro 2016/04/0053 (EU 2017/0010-1)	152

<b>WEITERBILDUNG</b>	152
----------------------	-----

### VORSCHAU

*Wolfgang Faber*: Bankomatgebühren

Um Nachweise ergänzte und in einigen Punkten erweiterte Fassung eines am 7.11.2017 beim Bankrechtsforum in Wien gehaltenen Vortrags.

In diesem Heft inserieren: Linde Verlag, S. 102, S. 130; OeKB, U 2; Raiffeisen Bank International, U 3.

Die Inhalte des Österreichischen BankArchivs sind in folgenden Fachdatenbanken verfügbar:

- LexisNexis® Online – [www.lexisnexus.at](http://www.lexisnexus.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2002);
- Lindeonline – [www.lindeonline.at](http://www.lindeonline.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2009);
- RDB Rechtsdatenbank – [www.rdb.at](http://www.rdb.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003);
- RIDA Rechts-Index-Datenbank – [www.rida.at](http://www.rida.at) (Beiträge und Rsp als Volltext ab 2003).

### IMPRESSUM

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

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

**Verleger:** LINDE VERLAG Ges.m.b.H., Scheydgasse 24, A 1210 Wien, Tel.: +431 24 630 Serie / BankVerlagWien, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +431 533 50 50 – **Herstellung:** Satz: Dipl.-HTL-Ing. *Franz König*, BEd, Niederreiterberggasse 13/2/1, A 1230 Wien, Tel.: 0664/735 88 450; Druck: novographic Druck GmbH., Walter-Jurmann-Gasse 9, A 1230 Wien, Tel.: 01/888 26 73.

**Bestellinformation:** ISSN 1015-1516. Erscheinungsweise: monatlich. Bestellungen nehmen jede Buchhandlung oder der Linde Verlag entgegen. Jahresabonnement 2018: € 264 inkl. 10% Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. *Hladik*, Tel.: +431 24 630-19, E-Mail: [gabriele.hladik@lindeverlag.at](mailto:gabriele.hladik@lindeverlag.at), entgegengenommen.

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

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

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

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

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

BANKARCHIV



## INHALT

- AUFSÄTZE 113** WOLFGANG BÜSCHER  
Aus der Rechtsprechung des EuGH und des BGH zum Lauterkeitsrecht seit  
Ende 2016
- 128** MARY-ROSE McGUIRE  
Die FRAND-Erklärung. Anwendbares Recht, Rechtsnatur und Bindungs-  
wirkung am Beispiel eines ETSI-Standards
- 136** CONSTANTIN KURTZ/WOLFGANG STRAUB  
Die Bestimmung des FRAND-Lizenzsatzes für SEP
- 145** ANTJE BAUMANN  
Einschaltung von Schiedsgerichten zur Bestimmung der FRAND-Konditionen
- 153** MARTIN GERECKE  
Kennzeichnung von werblichen Beiträgen im Online-Marketing

- ZUR RECHTSPRECHUNG 160** CHRISTIAN HEINZE  
Zur Rechtshängigkeitssperre bei Klagen aus parallelen nationalen Marken  
und Unionsmarken. Zugleich Besprechung von EuGH „Merck KGaA/Merck &  
Co. Inc.“
- 163** WOLFGANG HAU  
Klagemöglichkeiten juristischer Personen nach Persönlichkeitsrechtsverlet-  
zungen im Internet. Zugleich Besprechung von EuGH „Bolagsupplysningen“

- REPORT 166** HENRIKE WEIDEN  
Aktuelle Berichte – Februar 2018

- MITTEILUNGEN 167** Circle of European Trade Mark Judges (CET-J) (*Grabrucker*)

- BUCHBESPRECHUNGEN 169** GORDIAN HASSELBLATT (Hrsg.): Münchener Anwalts-Handbuch Gewerblicher  
Rechtsschutz, 5. überarb. Aufl. (*Berlit*)

### RECHTSPRECHUNG

- PATENTRECHT 170** BGH 24.10.17 – X ZR 55/16  
Abgrenzung zwischen bestimmungsgemäßem Gebrauch und Neuherstellung  
– **Trommleinheit**
- 175** BGH 7.11.17 – X ZR 63/15  
Kein Schutz bei Fehlen eines ursprünglich offenbarten Merkmals – **Digitales  
Buch**

- URHEBERRECHT **178** BGH 21.9.17 – I ZR 11/16  
Keine Urheberrechtsverletzung bei Bildersuche durch Suchmaschinen  
– **Vorschaubilder III (m. Anm. Ansgar Ohly, S. 187)**
- 189** BGH 13.7.17 – I ZR 193/16  
Kein Beweisverwertungsverbot bei Auskunft zum Filesharing – **Benutzerkennung**
- MARKENRECHT **191** EuGH 20.12.17 – C-291/16  
Erschöpfung des Markenrechts bei Förderung eines Gesamterscheinungsbilds für Flaschen – **Schweppes/Red Paralela**
- WETTBEWERBSRECHT **196** BGH 27.7.17 – I ZR 162/15  
Zulässige Übertragung von Bestattungen durch Gemeinde auf Eigenbetrieb  
– **Eigenbetrieb Friedhöfe**
- 199** BGH 27.7.17 – I ZR 153/16  
Irreführender Preisnachlass in Anzeigenwerbung – **19 % MwSt. GESCHENKT**
- 203** BGH 5.10.17 – I ZR 184/16  
Anforderungen an Bestimmung des Klagegrunds bei Unterlassungsantrag  
– **Betriebspsychologe**
- LEBENSMITTELRECHT **206** BGH 21.9.17 – I ZR 29/13  
Anwendbarkeit der Übergangsregelung der Health-Claim-VO auf Bach-Blüten-Produkte – **RESCUE-Produkte II**
- ARZNEIMITTELRECHT **208** OLG Frankfurt a. M. 2.11.17 – 6 U 164/16  
Zugabe von Gutscheinen beim Verkauf rezeptpflichtiger Arzneimittel  
– **Brötchen-Gutschein**
- KARTELLRECHT **211** EuGH 6.12.17 – C-230/16  
Zuässiges Verbot der Einschaltung von nicht autorisierten Drittunternehmen im Internet – **Coty Germany/Parfümerie Akzente (m. Anm. Thomas G. Funke/Arne Neubauer, S. 215)**
- VERFAHRENSRECHT **216** BGH 29.8.17 – X ZB 3/15  
Berechtigte Einsprechende im Einspruchsverfahren – **Ratschenschlüssel**
- 219** BGH 13.7.17 – I ZR 64/16  
Erfüllungseinwand bei Vollstreckungsabwehrklage – **Rechtskraft des Zwangsmittelbeschlusses**
- 222** BGH 21.9.17 – I ZB 8/17  
Herausgabevollstreckung bei Daten und Sachverständigenbeteiligung  
– **Projektunterlagen**
- V** Aus dem Inhalt der GRUR-Familie 2/2018
- VI** GRUR-Aktuell
- XIII** Leitsatzübersicht
- XV** Impressum

#### ANKÜNDIGUNG

In GRUR-RR 2018, Heft 2, berichtet WOLFGANG BERLIT über die Rechtsprechung der Instanzgerichte zum Recht des unlauteren Wettbewerbs (XVIII).

### GRUR INT HEFT 2/2018

#### AUFSÄTZE

TORSTEN EXNER/ALOYS HÜTTERMANN

Führt das EPA mit Hilfe der „Plausibilität“ den Erfindungsbesitz als Patentierungs-kriterium ein?

JENS BRAUNECK

Google: Missbrauch marktbeherrschender Stellung durch Suchmaschinenbetrieb?

LUIGI CARLO UBERTAZZI

Das EU-Reglement über die Urheberpersönlichkeitsrechte

#### BERICHT

TOBIAS BREMI

A New Approach to Priority Entitlement: Time for Another Resolving EPO Decision?

#### RECHTSPRECHUNG

##### PATENTRECHT

Schweiz: BGer 20.10.2017 – 4A\_208/2017 – **Eli Lilly v. Actavis Switzerland**

USA: U.S. Court of Appeals for the Federal Circuit 5.10.2017 – **Amgen v. Sanofi**

##### MARKENRECHT

EU: EuGH 19.10.2017 – C-425/16 – **Raimund**

Großbritannien: England and Wales Court of Appeal (Civil Division) 1.11.2017 – [2017] EWCA Civ 1729 – **London Taxi Corporation**

USA: U.S. Court of Appeals for the Federal Circuit 9.8.2017 – **Romag v. Fossil**

##### WETTBEWERBSRECHT

EU: EuGH 19.10.2017 – C-295/16 – **Europamur Alimentación**

##### URheberRECHT

Großbritannien: England and Wales High Court (Chancery Division) 24.8.2017 – [2017] EWHC 2142 (Ch) – **Technomed**

Italien: Supreme Court (Corte Suprema di Cassazione) 27.7.2017 – 18633/2017 – **Reti Televisive Italiane S.p.a. v. Ruvidio Produzioni S.r.l. (m. Anm. Bellia)**

Österreich: OGH 26.9.2017 – 4 Ob 81/17s – **Lichtbild in Fernsehsendung**

Schweden: Supreme Court (Högsta domstolen) 12.6.2017 – B 3878-15 – **Swepirate / Biosalongen (m. Anm. Marusic)**

JOURNAL OF INTELLECTUAL PROPERTY LAW & PRACTICE (JIPLP)

### GRUR-RR HEFT 2/2018

#### RECHTSPRECHUNGSBERICHT

WOLFGANG BERLIT

Die Rechtsprechung der Instanzgerichte zum Recht des unlauteren Wettbewerbs XVIII

#### ZUR RECHTSPRECHUNG

MARCO PENZ

Urheberrechtsschutz vs. Zugänglichkeit von DIN-Normen

#### RECHTSPRECHUNG

##### URheberRECHT

BGH 11.5.2017 – I ZR 147/16 – **Die Hühner**

LG Hamburg 7.9.2017 – 308 O 287/17 – **Schanzenviertel-Video**

##### MARKENRECHT

EuG 16.11.2017 – T-419/16 – **Carrera**

OLG Frankfurt a.M. 21.9.2017 – 6 U 250/16 – **monumente-reisen.de**

OLG Frankfurt a.M. 17.8.2017 – 6 U 80/17 – **Zweitabmahnung**

OLG Karlsruhe 26.7.2017 – 6 U 142/15 – **BAKTAT (Ls.)**

##### WETTBEWERBSRECHT

OLG Brandenburg 14.11.2017 – 6 U 12/16 – **Fotoabzüge**

OLG Köln 19.9.2017 – 6 W 97/17 – **Das beste Netz**

KG 5.9.2017 – 5 U 150/16 – **Spam-Krokodil**

LG Hamburg 10.10.2017 – 312 O 477/16 – **Kostenlos Bußgeld los**

##### HEILMITTELWERBERECHT

OLG Hamburg 18.5.2017 – 3 U 211/16 – **„Mehr Luft von Anfang an“**

OLG Stuttgart 8.6.2017 – 2 U 127/16 – **Extraportion Vitamin C**

##### LEBENSMITTELRECHT

OLG Hamburg 3.8.2017 – 3 U 130/16 – **HMB-Sportlernahrung**

##### VERFAHRENSRECHT

OLG Köln 7.4.2017 – 6 U 135/16 – **Beste Internet-Provider**



Redaktion Karl-Heinz Danzl, Christian Huber,  
Georg Kathrein, Gerhard Pürstl

Februar 2018

# 02

37 – 72

## Beiträge

### „Bremsen für Tiere“ und Mitverschulden *Lukas Klever* ➔ 45

Bevorzugte gemeinsame Überquerungsmöglichkeit von Fußgängern  
und Radfahrern über die Fahrbahn *Ernst Schwarzmüller* ➔ 40

## Rechtsprechung

Unfall beim Einsteigen in Bus wegen zu schnell schließender  
Automatiktür *Thomas Aigner* ➔ 54

Haftung des Halters für frei herumlaufenden Hund ➔ 57

Unterbrechung der Verjährung bei PB-Anschluss *Christian Huber* ➔ 59

Erwerbsschaden des Alleingeschafters einer GmbH  
*Christian Huber* ➔ 62

## Judikaturübersicht Verwaltung

Bei Fahrzeugmängeln gilt das Kumulationsprinzip ➔ 67

Lenkererhebung ist gegenüber einem Beschuldigten eines  
Strafverfahrens unzulässig ➔ 68

## Kuratorium für Verkehrssicherheit

Drogenkonsum unter Verkehrsteilnehmern  
*Christoph Feymann und Birgit Salamon* ➔ 70

→ Editorial . . . . .	37
<i>Von Karl-Heinz Danzl</i>	

## Beiträge

→ Bevorzugte gemeinsame Überquerungsmöglichkeit der Fahrbahn für Fußgänger und Radfahrer . . . . .	40
<b>Kombination von Radfahrerüberfahrt und Schutzweg auf einem Fahrbahnteil auf Grundlage der StVO 1960 zulässig?</b>	
Untersucht wird, ob eine Kombination der Radfahrerüberfahrt mit dem Schutzweg dergestalt erfolgen kann, dass diese auf deren gesamter Breite sowohl Schutzweg als auch Radfahrerüberfahrt sein darf, und die Kundmachung so erfolgen kann, dass beidseits der 50 cm breiten Längsstreifen des Schutzwegs, versetzt zu diesen und im unmittelbaren Anschluss, die Blockmarkierungen im Ausmaß 50 x 50 cm aufgebracht werden dürfen.	
<i>Von Ernst Schwarzmüller</i>	
→ „Bremsen für Tiere“ und Mitverschulden . . . . .	45
Nach stRsp des OGH begründet das Abbremsen vor einem Kleintier ein Mitverschulden des Geschädigten, wenn es in der Folge zu einem Auffahren des nachfolgenden Fahrzeugs kommt. Der Beitrag unterzieht diese Judikaturlinie einer kritischen Würdigung.	
<i>Von Lukas Klever</i>	

## Gesetzgebung und Verwaltung

→ Bundesrecht . . . . .	51
<i>Von Gerhard Pürstl</i>	

## Rechtsprechung

→ Unfall beim Einsteigen in Bus wegen zu schnell schließender Automatiktür . . . . .	54
38: OGH 20. 6. 2017, 2 Ob 116/17 y	
<i>Mit Anmerkung von Thomas Aigner</i>	
→ Haftung des Halters für frei herumlaufenden Hund . . . . .	57
39: OGH 25. 10. 2016, 4 Ob 206/16 x	
→ Unterbrechung der Verjährung bei PB-Anschluss . . . . .	59
40: OGH 25. 5. 2016, 2 Ob 213/15 k	
<i>Mit Anmerkung von Christian Huber</i>	
→ Erwerbsschaden des Alleingeschafters einer GmbH . . . . .	62
41: OGH 25. 2. 2016, 2 Ob 27/16 h	
<i>Mit Anmerkung von Christian Huber</i>	

## Judikaturübersicht Verwaltung

→ StVO . . . . .	66
42: VwGH 12. 9. 2017, Ra 2017/02/0166	
Werkgelände ohne Abschränkung ist Straße mit öff Verkehr	
→ KFG . . . . .	67
43: VwGH 12. 9. 2017, Ra 2017/02/0100	
Rechtsvermutung des „dauernden Standorts“, Gegenbeweis unterliegt Einzelfallbeurteilung	

44: VwGH 15. 9. 2017, Ra 2017/02/0175 . . . . .	67
Bei Fahrzeugmängeln gilt das Kumulationsprinzip	
45: VwGH 11. 9. 2017, Ra 2017/02/0091 . . . . .	68
Lenkereigenschaft unterliegt der freien Beweiswürdigung	
→ Wr Parkometergesetz (KFG) . . . . .	68
46: BFG 24. 5. 2016, RV/7500488/2016	
Lenkererhebung ist gegenüber einem Beschuldigten eines Strafverfahrens unzulässig	

## Kuratorium für Verkehrssicherheit

→ Drogenkonsum unter Verkehrsteilnehmern . . . . .	70
--	----

### Ergebnisse einer aktuellen Dunkelfeldstudie

Das Fahren unter Einfluss von Drogen stellt ein ernstzunehmendes Problem für die Sicherheit auf den Straßen dar. Der Wissensstand über die Verbreitung, das Gefahrenpotenzial und die Unfallrelevanz von Fahrten unter Drogeneinfluss ist weit weniger erforscht, als dies bei Alkohol der Fall ist. Laut einer brandaktuellen Dunkelfeldstudie des KFV geben hochgerechnet rund 177.000 Menschen österreichweit zu, dass sie in den letzten zwölf Monaten ein Kfz gelenkt haben, obwohl sie (noch) unter Drogeneinfluss standen. Das sind auf Österreichs Straßen rund 4% aller Kfz-LenkerInnen zwischen 17 und 65 Jahren.

Von *Christoph Feymann und Birgit Salamon*

## Standards

→ Impressum . . . . .	37
→ Buchbesprechung . . . . .	72



## 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](mailto:bestellen@manz.at) Kohlmarkt 16 • 1010 Wien [www.manz.at](http://www.manz.at)

MANZ



## INHALT

### AUFSÄTZE

- 97** TORSTEN EXNER/ALOYS HÜTTERMANN  
Führt das EPA mit Hilfe der „Plausibilität“ den Erfindungsbesitz als Patentierungskriterium ein?
- 103** JENS BRAUNECK  
Google: Missbrauch marktbeherrschender Stellung durch Suchmaschinenbetrieb?
- 110** LUIGI CARLO UBERTAZZI  
Das EU-Reglement über die Urheberpersönlichkeitsrechte

### BERICHT

- 128** TOBIAS BREMI  
A New Approach to Priority Entitlement: Time for Another Resolving EPO Decision?

### RECHTSPRECHUNG

#### PATENTRECHT

- Schweiz 132** BGer 20.10.2017 – 4A\_208/2017  
Mittäterschaft bei Patentverletzungen, missbräuchliche Geltendmachung von Rechten und Verletzung durch äquivalente Mittel – **Eli Lilly v. Actavis Switzerland**
- USA 141** U.S. Court of Appeals for the Federal Circuit 5.10.2017  
Berücksichtigung von „post-priority date“-Beweismaterial bei Prüfung der erforderlichen Beschreibung („written description“) der Erfindung – **Amgen v. Sanofi**

#### MARKENRECHT

- EU 147** EuGH 19.10.2017 – C-425/16  
Auslegung des Art. 99 Abs. 1 UMV im Hinblick auf Verletzungsklagen wegen eines absoluten Nichtigkeitsgrundes – **Raimund**
- Großbritannien 150** England and Wales Court of Appeal (Civil Division) 1.11.2017 – [2017] EWCA Civ 1729  
Unterscheidungskraft von dreidimensionalen Marken – **London Taxi Corporation**
- USA 161** U.S. Court of Appeals for the Federal Circuit 9.8.2017  
Zuspruch von Anwaltskosten in Markenstreitigkeiten – **Romag v. Fossil**

## WETTBEWERBSRECHT

- EU 165** EuGH 19.10.2017 – C-295/16  
Angebot und Verkauf von Waren mit Verlust als unlautere Geschäftspraktik? – **Euro-pamur Alimentación**

## URHEBERRECHT

- Großbritannien 168** England and Wales High Court (Chancery Division) 24.8.2017 – [2017] EWHC 2142 (Ch)  
Komplementarität zwischen dem *sui generis*-Schutz von Datenbanken und Urheberrecht – **Technomed**
- Italien 181** Supreme Court (Corte Suprema di Cassazione) 27.7.2017 – 18633/2017  
Urheberrechtlicher Schutz für TV-Formate – **Reti Televisive Italiane S.p.a. v. Ruvido Produzioni S.r.l. (m. Anm. Bellia)**
- Österreich 183** OGH 26.9.2017 – 4 Ob 81/17s  
Anforderungen an ein zulässiges Bildzitat in Fernsehsendungen gemäß § 42f UrhG – **Lichtbild in Fernsehsendung**
- Schweden 185** Supreme Court (Högsta domstolen) 12.6.2017 – B 3878-15  
Auswahl der Sanktionen beim Verstoß gegen das Urheberrecht – **Swepirate / Biosalongen (m. Anm. Marusic)**

## JOURNAL OF INTELLECTUAL PROPERTY LAW & PRACTICE

- CURRENT INTELLIGENCE 189** JANET STRATH/REUBEN JACOB  
High Court throws out claim for loss under the 'unlawful means' tort
- ARTICLE 191** TORSTEN BJØRN LARSEN  
*Wintersteiger v. Coty Prestige*: The place of infringement under the *forum delicti* rule

# INHALT

## Aufsätze

Kai Zahrtke

### Neuerungen im Zahlungsdiensterecht

Das Zahlungsverkehrsrecht unterliegt einem kontinuierlichen Wandel. Die jüngste Änderung hat es zum 13.1.2018 durch das Zahlungsdienstumsatzgesetz erfahren, das die Zweite Zahlungsdienste-RL in deutsches Recht überführt. Dieser Aufsatz gibt einen Überblick über die praktischen Auswirkungen.

337

Luitpold Graf Wolffskeel v. Reichenberg

### Die Erstreckung von Grundpfandrechten bei Erwerb des Alleineigentums

Ist der Anteil eines Miteigentümers eines Grundstücks mit einer Hypothek oder einer Grundschuld belastet, stellt sich die Frage nach dem Schicksal des Grundpfandrechts, wenn der Miteigentümer das Alleineigentum am betroffenen Grundstück erwirbt. Der Beitrag befasst sich mit der Erstreckung in diesen Fällen.

342

Walter Krämer

### Die Verarbeitung personenbezogener Daten durch Inkassounternehmen und Auskunfteien nach der DS-GVO

Ab dem 25.5.2018 gilt in allen Mitgliedstaaten der EU die DS-GVO. Der Beitrag befasst sich mit den rechtlichen Neuerungen, die Inkassounternehmen und Auskunfteien zu beachten haben, und erläutert die Rechte der von der Datenverarbeitung betroffenen Personen.

347

## Bericht

Theo Langheid / Christoph Müller-Frank

### Rechtsprechungsübersicht zum Versicherungsvertragsrecht im zweiten Halbjahr 2017

352

## Kanzlei & Mandat

Michael Giers

### Die sonstigen Familiensachen im Sinne von § 266 I Nr. 3 FamFG

357

## Buchbesprechungen

**Josten: Kreditvertragsrecht** (Michael Martinek) • **Palandt: Bürgerliches Gesetzbuch** (Winfried Born) • **Demel: Das Recht fließe wie Wasser** (Stefan Muckel)

## NJW-aktuell

Editorial	3	Leserforum	15	Rubrikenmarkt	25
Ein „Like“ für Facebook? D. Seeliger		Rechtsgemeinschaft in Europa U. Meyer		web.report	28
Agenda	6	Aus der Justiz	16	Stellenmarkt	29
Meldungen / Kolumne	7	Leuchtturm für die Legislatur- periode S. Rebehn		Beck'sche Zeitschriften	38
Gesetzgebung	8	Recht Digital	17	Buchhinweise	40
Rechtsprechung in Kürze	8	Modellieren statt reparieren R. Köbler		Veranstaltungshinweise	42
Entscheidung der Woche	9	Report	18	Heftvorschau/Impressum	44
Interview	12	„Ansprüche gegen VW dürfen nicht verjähren“ J. Fechner			
		Ungewisse Zukunft des beA T. Freudenberg/J. Jahn/S. Reinemann			

# INHALT

## Rechtsprechung

<b>Verfassungsgerichte</b>			
BVerfG 19.12.17 – 1 BvL 3/14 <b>Unvereinbarkeit der Studienplatzvergabe für Humanmedizin mit dem Grundgesetz</b> (Anm. C. von Coelln)	361	OLG Hamm 06.06.17 – 11 UF 206/16 <b>Abänderung einer schweizerischen Vereinbarung über Kindesunterhalt</b>	404
BVerfG 20.12.17 – 1 BvR 2754/17 <b>Aktienrechtliche Sonderprüfung wegen Abgasmanipulation – Vorläufiger Rechtsschutz</b>	381	LG München I 06.12.17 – 14 S 10058/17 <b>Nichtigkeit der Mietpreisbremse in Bayern</b>	407
<b>Zivilgerichte</b>		AG Ludwigshafen 13.09.17 – 2h C 42/17 <b>Mitwirkende Betriebsgefahr für Schäden durch benötigten Fußgänger</b> (Anm. W. Filthaut)	411
BGH 17.10.17 – XI ZR 157/16 <b>Formulärmäßige Bestimmung laufzeitunabhängiger „Kostenbeteiligung“ an Darlehen</b>	383	<b>Strafgerichte</b>	
BGH 27.09.17 – VIII ZR 99/16 <b>Streitgegenstand bei Klagen aus Kauf- und Garantievertrag</b>	387	BGH 20.09.17 – 1 StR 391/16 <b>Letztes Wort des Angeklagten nach Wiedereintritt in die Verhandlung</b>	414
BGH 21.07.17 – V ZR 250/15 <b>Sachmangel des Grundstücks bei nutzungsbedingter Altlastengefahr</b>	389	<b>Verwaltungsgerichte</b>	
BGH 14.11.17 – VII ZR 65/14 <b>Maßgebende Regeln der Technik bei Änderung zwischen Vertragsschluss und Abnahme</b>	391	OVG Berlin-Brandenburg 01.12.17 – 12 N 79/17 <b>Verwechslung eines aktuellen mit einem veralteten Schriftsatz – Wiedereinsetzung</b>	416
BGH 09.11.17 – VII ZR 62/17 <b>Haftung des spielstörenden Zuschauers für eine dem Verein auferlegte Geldstrafe</b> (Anm. P. W. Heermann)	394	VGH Kassel 26.09.17 – 5 A 1193/17 <b>Beweis des ersten Anscheins für Eingang des Schreibens per EGVP auf Gerichtsserver</b>	417
BGH 12.10.17 – IX ZR 50/15 <b>Zahlungsunfähigkeit auch bei Vorliegen bloßer Zahlungsunwilligkeit</b>	396	OVG Lüneburg 03.11.17 – 12 ME 183/17 <b>Erlidigungserklärung nach Versäumung der Rechtsmittelbegründungsfrist (Ls.)</b>	418
BGH 13.07.17 – I ZB 103/16 <b>Räumungsvollstreckung nach Hausbesetzung – Anforderungen an Schuldnerbezeichnung</b> (Anm. R. Dierck)	399	<b>Arbeitsgerichte</b>	
BGH 10.10.17 – VI ZR 520/16 <b>Materiell-rechtlicher Kostenerstattungsanspruch nach selbstständigem Beweisverfahren</b> (Anm. P. Bruns)	402	BAG 24.08.17 – 8 AZR 378/16 <b>Intransparenz einer arbeitsvertraglichen Vertragsstrafenregelung</b>	418
		<b>Sozialgerichte</b>	
		BSG 29.06.17 – 10 EG 6/16 <b>Anrechnung von Mutterschaftsgeld auf Eltern-geld – Rechtsprechungsänderung</b>	422



## Der Kanzleimarkt in der Analyse.

In dem Werk beschreiben Spitzen-Autoren aus dem Management-Bereich die Herausforderungen der einzelnen Kanzleitypen im deutschen Kanzleimarkt und zeigt Chancen für eine Weiterentwicklung auf. Dies ermöglicht den Verantwortlichen in Kanzleien jeder Größe eine differenzierte Selbstbetrachtung und hilft gegenwärtige und künftige Herausforderungen, aber auch Chancen im Markt besser zu erkennen und zu nutzen.

Vaagt/Zulauf  
Der Kanzleimarkt in Deutschland  
2017. IX, 132 Seiten, Kartoniert € 169,-  
ISBN 978-3-406-68190-5

### Vorteile auf einen Blick

- Analyse der Wettbewerbssituation für alle Kanzleitypen
- wichtige Impulse für die wirtschaftliche Ausrichtung der eigenen Kanzlei
- Spitzen-Autoren aus dem Management-Bereich

Interview mit RA Christoph Vaagt  
und Leseproben:  
[www.beck-shop.de/bgnkby](http://www.beck-shop.de/bgnkby)

Erhältlich im Buchhandel oder bei: [beck-shop.de](http://beck-shop.de) | Verlag C.H. BECK oHG · 80791 München | [kundenservice@beck.de](mailto:kundenservice@beck.de) | Preise inkl. MwSt. | 166681





39. Jahrgang  
Heft 4  
26. Januar 2018

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

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

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

## Inhaltsverzeichnis

### ZIP-aktuell

BGH zur Verjährung von Masseverbindlichkeiten bei Masseunzulänglichkeit .....	A 7	Nr. 20
BGH zur Kürzung der Mindestvergütung des Insolvenzverwalters .....	A 7	Nr. 21
OLG Frankfurt/M.: Keine Schadensersatzansprüche von Arcandor gegen KPMG .....	A 7	Nr. 22
AG Charlottenburg: Sekundärverfahren in NIKI-Insolvenz eröffnet .....	A 8	Nr. 23
Zweite Zahlungsdienste-RL in Kraft .....	A 8	Nr. 24
Personalien .....	A 8	Nr. 25

### Aufsätze

<i>Stephan Madaus</i> <i>Philipp Knauth, Halle-Wittenberg</i>	Die Wirkungsweise des Schutzes von Sanierungsfinanzierungen durch eine Restrukturierungsrichtlinie am Beispiel des unechten Massekredits ...	149
<i>André Wehmer, Hannover/Bielefeld</i>	Fallstricke für Insolvenzverwalter und Energieversorger bei Energielieferverträgen in der Insolvenz .....	159

### Kolumne

<i>Reinhard Bork, Hamburg</i>	Hanns Prütting zum 70. Geburtstag .....	151
-------------------------------	---	-----

## Rechtsprechung

---

### Bank- und Kreditsicherungsrecht

KG	24. 5. 2017 – 26 U 39/15	<b>Ankauf „gebrauchter“ Lebensversicherungsverträge kein Bankgeschäft i. S. d. KWG</b> .....	166
----	--------------------------	--	-----

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

EuGH	20. 7. 2017 – Rs C-206/16	Erhöhung des Preises eines Übernahmeangebots durch nationale Aufsichtsstelle im Fall der Kollusion („Marco Tronchetti Provera u. a.“) ....	170
BFH	10. 5. 2017 – I R 93/15 +	Zur Verlustübernahmevereinbarung im Rahmen einer körperschaftsteuerlichen Organschaft bei Änderung des Aktienrechts .....	173
KG	9. 11. 2017 – 8 Kap 1/17	<b>Unanfechtbarkeit des Beschlusses über die Bekanntmachung des Musterverfahrensanspruchs</b> .....	177

### Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	22. 11. 2017 – VIII ZR 83/16 +	<b>Erneuter Anspruch des Verkäufers auf Kaufpreiszahlung nach erfolgreichem Antrag des Käufers auf PayPal-Käuferschutz</b> .....	179
-----	--------------------------------	--	-----

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

EuGH	20. 12. 2017 – Rs C-649/16	<b>Internationale Zuständigkeit nach der EuInsVO für Haftungsklage gegen Gläubigerausschussmitglieder wegen der Ablehnung eines Sanierungsplans im Insolvenzverfahren („Valach u. a.“) .....</b>	185
BFH	15. 3. 2017 – III R 12/16 +	Einkommensteuerrechtliches Veranlagungswahlrecht als Bestandteil der Insolvenzmasse .....	187
LG Stendal	12. 10. 2017 – 25 T 13/17	Entlassung des Insolvenzverwalters wegen pflichtwidrig unterlassenem Widerspruch einer angemeldeten Forderung .....	191

### Arbeits- und Sozialrecht

BAG	24. 8. 2017 – 8 AZR 265/16 +	<b>Zur Verwirkung des Widerspruchsrechts bei einem Betriebsübergang</b> ...	193
BAG	27. 9. 2017 – 4 AZR 630/15 +	Zur Nachwirkung von Tarifnormen (LS) .....	199

### Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

OLG Hamburg	26. 4. 2017 – 11 AR 30/17	Zur örtlichen Zuständigkeit für Spruchverfahren wegen mit Sitzverlegung verbundener Strukturmaßnahme .....	200
-------------	---------------------------	--	-----

# RdE – Recht der Energiewirtschaft

Heft 2/2018



## A. Beiträge

<i>Grüneberg</i>	Zur Billigkeitskontrolle von regulierten Netzentgelten nach § 315 BGB	53
<i>Frenz</i>	Endlagerstandortsicherung vs. Vorhabengenehmigung	58
<i>Booz</i>	Der regulatorische Rahmen für Verteilnetzbetreiber im Lichte der ARegV-Novelle 2016	63

## B. Rechtsprechung

<i>BVerfG</i>	Beschl. v. 26.09.2017 – 1 BvR 1486/16 u.a. Zur Verfassungsmäßigkeit der Rechtsprechung zur Indizwirkung der Netzentgelte	71
<i>BGH</i>	Beschl. v. 19.09.2017 – VIII ZR 281/16 Zur Vergütung von PV-Anlagen erst nach Meldung an die BNetzA	75
<i>BGH</i>	Beschl. v. 17.10.2017 – EnVR 23/16 Zur Einordnung von Personalzusatzkosten als dauerhaft nicht beeinflussbare Kostenanteile (SW Kiel Netz GmbH)	77
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 19.07.2017 – VI-3 Kart 109/16 (V) Zur Rechtmäßigkeit des IT-Sicherheitskatalogs	81
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 20.09.2017 – VI-3 Kart 38/16 (V) Zum Vorliegen einer planwidrigen Regelungslücke im Falle von Investitionskosten, die sowohl aus dem Regime des Erweiterungsfaktors als auch aus dem der Investitionsmaßnahme herausfallen	87
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 20.09.2017 – VI-3 Kart 121/14 (V) Zur Rechtmäßigkeit des von der BNetzA verwandten Effizienzvergleichsmodells	92
<i>OVG NRW</i>	Beschl. v. 27.10.2017 – 8 A 2351/14 Zur Errichtung einer Windenergieanlage innerhalb eines durch Landschaftsplan festgesetzten Landschaftsschutzgebiets	103

## C. Dokumente und Berichte

<i>Hochholzer/ Wallin</i>	Digitalisierung der Energiewirtschaft – Welche Substanz hat eine Wolke?	106
-------------------------------	---	-----

## D. Schrifttum

<i>Salje</i>	Tamcke, Die rechtlichen Regelungen zur Förderung der erneuerbaren Energien und der Kraft-Wärme-Kopplung im Vergleich	107
--------------	--	-----

### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir je eine Beilage der Verlag C.H. Beck oHG sowie der Universität Bayreuth. Wir bitten freundlich um Beachtung.

# Inhalt

## MAGAZIN

---

<b>Gastkommentar</b> <i>Patrick Velte</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M8</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M10</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M17</b>
<b>Handelsblatt Nachrichten</b>	<b>M24</b>
<b>Neue Datenbankinhalte</b>	<b>M25</b>
<b>Interview</b> <i>Stefan Bach</i>	<b>M22</b>
<b>Standpunkte</b> <i>Frank Grell/Manuel Holzmann</i> <i>Axel W. Bierbach</i>	<b>M26</b>
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M30</b>
<b>Worte der Woche</b>	<b>M32</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

---

### AUFSATZ

Handelsbilanzrecht/Rechnungslegung

#### **Ausgewählte Einzelfragen der Währungsumrechnung im handelsrechtlichen Konzernabschluss unter Beachtung von E-DRS 33 und DRS 23 (Teil 1)**

*Prof. Dr. Johannes Wirth, Saarbrücken / Prof. Dr. Michael Dusemond, Schmitten / Dr. Peter Küting, Bochum*

DB1255707 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 137

## STEUERRECHT

---

### AUFSATZ

Internationales Steuerrecht

#### **Unionsrechtliche Würdigung der Lizenzschranke gem. § 4j EStG**

*CPA/StB Dr. Arne Schnitger, LL.M., Berlin*

DB1257015 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 147

Umsatzsteuer/Abgabenordnung

#### **Tax Compliance Management Systeme bei Unternehmen der öffentlichen Hand am Beispiel der Kommunen**

*RA/StB Dr. Stephanie Kammerloher-Lis / StB Andreas Kirsch, beide München*

DB1256845 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 151

## KOMPAKT

Bilanzsteuerrecht

#### **BVerfG-Vorlage zum 6%igen Rechnungszinsfuß für Pensionsrückstellungen**

*RiFG Dr. Michael Hennigfeld, Köln*

DB1260028

S. 156

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Einkommensteuer

#### **Spendenrechtliche Beurteilung von „Crowdfunding“ (§ 10b EStG)**

*BMF, Schreiben vom 15.12.2017*

DB1260033

S. 158

Einkommensteuer

#### **Ertragsteuerliche Behandlung des Handels mit Bitcoins auf der privaten Vermögenssphäre**

*FinMin. Hamburg, Erlass vom 11.12.2017*

DB1260076

S. 159

Einkommensteuer/Lohnsteuer

#### **Lohnsteuerliche Behandlung von unentgeltlichen oder verbilligten Mahlzeiten der Arbeitnehmer ab Kalenderjahr 2018**

*BMF, Schreiben vom 21.12.2017*

DB1260092

S. 159

Abgabenordnung

#### **Steuergeheimnis**

*BMF, Schreiben vom 12.01.2018*

DB1260065

S. 160

## ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

#### **Zum Termingeschäft i.S.d. § 20 Abs. 2 Satz 1 Nr. 3 Buchst. a EStG**

*BFH, Urteil vom 24.10.2017 – VIII R 35/15*

DB1260935

S. 161

Einkommensteuer

#### **Tariffermäßigung für außerordentliche Einkünfte – Zusammenballung der Einkünfte – Unfallbedingte Entschädigungsleistungen als Ersatz für entgangenes Gehalt**

*BFH, Urteil vom 11.10.2017 – IX R 11/17*

DB1260933

S. 163

Umsatzsteuer

### **EuGH-Vorlage zur Steuerfreiheit im Bankbereich**

*BFH, Beschluss vom 28.09.2017 – VR 6/15*

DB1260931

S. 165

Umsatzsteuer

### **Förmliche Zustellungen von Postsendungen als Teilbereich der Post-Universaldienstleistungen**

*BFH, Beschluss vom 31.05.2017 – VR 8/16*

DB1259013

S. 168

## **WIRTSCHAFTSRECHT**

---

### **AUFSATZ**

Kartellrecht

#### **Der Algorithmus als „Kartellgehilfe“? – Kartellrechtliche Compliance im Zeitalter der Digitalisierung**

*RA Dr. Daniel Dohrn / Linda Huck, LL.B. (Köln/Paris I), Köln*

DB1258133 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 173

### **KOMPAKT**

Insolvenzrecht

#### **Insolvenzanfechtung: Zur Gläubigerbenachteiligung durch Rücktrittsrecht bzw. Rückübertragungspflicht in Grundstückskaufverträgen**

*RA Dr. Stefan Proske, Berlin*

DB1259263

S. 179

### **ENTSCHEIDUNGEN**

Aktienrecht

#### **VW-Abgasskandal: Keine einstweilige Anordnung des BVerfG gegen gerichtliche Bestellung des Sonderprüfers**

*BVerfG, Beschluss vom 20.12.2017 – 1 BvR 2754/17*

DB1260368

S. 180

Personengesellschaftsrecht

#### **Immobilienfonds: Zum Erfordernis einer qualifizierten Mehrheit für Gesellschafterbeschluss zur Veränderung des Fondsobjekts**

*OLG Düsseldorf, Urteil vom 23.11.2017 – I-6 U 225/16*

DB1259633

S. 183

## **ARBEITSRECHT**

---

### **AUFSATZ**

Datenschutz/Arbeitsvertragsrecht

#### **Beschäftigtendatenschutz nach der Datenschutzgrundverordnung und dem neuen BDSG**

*RA Dr. Boris Dzida, Hamburg / RA Dr. Timon Grau, Frankfurt/M.*

DB1258887 (Kurzfassung vgl. S. M15)

S. 189

### **KOMPAKT**

Entgeltrecht/Arbeitszeitrecht

#### **Weitere Konkretisierung des BAG zur Umkleidezeit als Arbeitszeit**

*RA/FAArbR Dr. Matthias Köhler, LL.M. (Sydney), Berlin*

DB1259848

S. 195

Betriebsverfassungsrecht/Verfahrensrecht

#### **Kein Unterlassungsanspruch des Betriebsrats bei tarifwidriger Überstunden- und Freizeitabgeltung**

*RA/FAArbR Dr. Stephan Vielmeier / RAin Flavia Lang, Hamburg*

DB1260004

S. 196

Betriebsverfassungsrecht

#### **Offensichtliche Unzuständigkeit der Einigungsstelle bei Personalabbau durch Auslaufenlassen befristeter Arbeitsverträge**

*RA/FAArbR Dr. Alexander Wolff, LL.M. / Adrian Schürgers, Berlin*

DB1260006

S. 197

Betriebsverfassungsrecht/Mitbestimmungsrecht

#### **Mobile Arbeitsmittel: Keine Mitbestimmung bei einer bloßen Selbstverpflichtung**

*RA/FAArbR Klaus Thönigsen, LL.M. (San Francisco), Essen*

DB1258091

S. 198

### **ENTSCHEIDUNGEN**

Entgeltrecht/Arbeitszeitrecht

#### **Vergütung von Umkleide- und Wegezeiten**

*BAG, Urteil vom 06.09.2017 – 5 AZR 382/16*

DB1258412

S. 199

# Trends 2018

Schöner wohnen, weniger arbeiten, denken lassen  
Faltbare Handys, Service-Roboter, 5G, KI

IM  
TEST

- Apple iMac Pro
- Die ersten AMD-Ryzen-Notebooks
- 4K-Beamer: Echt und getrickst
- Die besten Podcast-Apps
- Schnelle SATA-SSDs

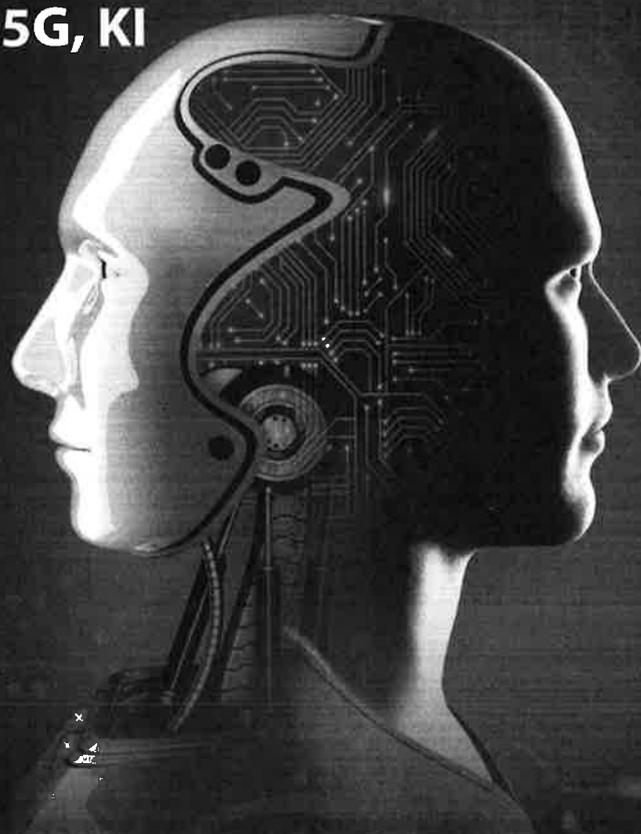
Sicherer surfen trotz Spectre  
Android rooten: Was es bringt  
Excel-Trickkiste  
Lego-Roboter Boost hacken  
Synthesizer mit JavaScript

Windows 10: Tipps & Tricks  
Absichern, einstellen, schön machen

Let's Encrypt: Von Fritzbox bis Firmen-Server

# Gratis-SSL für jedes Gerät

Homepage, E-Mail, Cloud, NAS ohne Zertifikatsfehler



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



# Inhalt 4/2018

## Trends & News

- 16 Meltdown und Spectre: Patch-Chaos
- 18 Android-Malware erkennen und entfernen
- 20 Sicherheit: Nintendo Switch im Fokus von Hackern
- 21 Embedded Systems: x86-Prozessor aus China, Mini-PC als IoT-Gateway
- 22 Digitale Agenda: Der Bundestag verschläft die digitale Revolution
- 23 Forschung: Magnetfeldsensor zum Aufkleben auf die Haut
- 24 Hardware: Mainboards mit Gemini Lake, 512-GByte-MicroSD
- 25 Datenanalyse: Big Data, Excel-Statistik
- 26 Server & Storage: HDD bis 14 TByte, SSDs mit 64 Lagen
- 27 CAD und Simulation: CST Studio Suite 2018, ZWSOFT ZW3D
- 28 Netze: LTE-Basis, WLAN-Basen für Decke und Wand, Gigabit-Switches
- 29 Internet: Chrome 64, Firefox 58, WhatsApp Business
- 30 Apple: 32-Bit-macOS-Apps vor dem Ende, elektronische Patientenakte
- 31 Linux: Wine 3.0 mit Support für Direct3D 11
- 32 Kernel-Log: Linux 4.15 unterstützt AMD Vega und RISC
- 34 Musik: Hybride Synthesizer für neuartige Klänge
- 35 Fotos & Fonts: Photoshop erkennt Motive, Schriftverwaltung MainType
- 36 Smart City: Duisburg soll intelligenter werden
- 37 Windows: Was es an Microsoft sendet
- 54 Bitcoin: Zahlungen beschleunigen
- 178 Web-Tipps

## Test & Kaufberatung

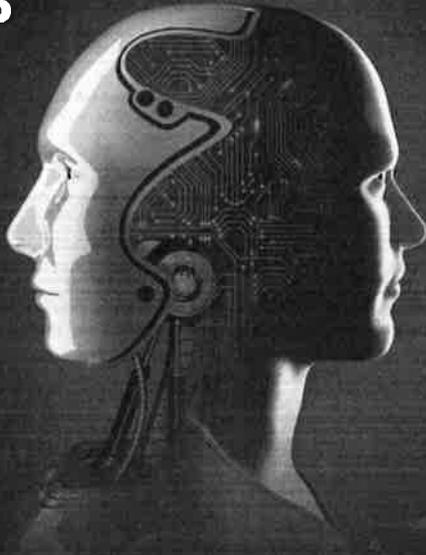
- 38 SSD mit USB C: Transcend StoreJet 600
- 38 Midi-Tower mit Lüfter-Hub: be quiet Dark Base 700
- 39 Multi-Device-Bluetooth-Tastatur: Logitech K780
- 39 Internet-Hotspot mit LTE: Skyroam Solis
- 40 **Amazon Echo Spot getestet**
- 41 Foto- und Actionkamera: Sony DSC-RX0
- 42 360-Grad-Kamera GoPro Fusion
- 44 Knochenschall-Kopfhörer: AfterShokz Trekz Air
- 44 Bluetooth-Kopfhörer: Bowers & Wilkins PX
- 46 Raw-Entwickler: Capture One Pro 11

- 47 CAD-Software: Corel CAD 2018 mit Helix-Werkzeug
- 48 Bildbearbeitung, Vektorgrafik und Satz: Magix Photo & Graphic Designer 15
- 48 Screenshot-Tool: Flameshot 0.5.0
- 49 Sammlung von Software-Synthesizern: Arturia V Collection 6
- 50 Video-Remix-Werkzeuge für Ableton Live: EboSuite
- 64 **4K-Beamer: Echt und getrickst**
- 70 **Die ersten AMD-Ryzen-Notebooks**
- 74 Smartphones erweitern mit Moto Mods
- 78 **Schnelle SATA-SSDs**
- 96 **Apple iMac Pro**
- 104 Überspannungsableiter für DSL-Router und Ethernet
- 116 **Lego-Roboter Boost hacken**
- 126 **Die besten Podcast-Apps**
- 134 Politik, IT, Unterhaltung: Podcast-Favoriten der c't-Redaktion
- 180 Spielekritik
- 184 Buchkritik



## Gratis-SSL für jedes Gerät

Wer mit SSL/TLS verschlüsseln wollte, musste bislang mit einer Sicherheitswarnung im Browser leben oder tief in die Tasche greifen. Diese Zeiten sind seit Let's Encrypt vorbei. Mit den kostenlosen Zertifikaten dieser CA sichern Sie nicht nur Ihre Website ab, sondern auch Router, NAS und Mailserver.



## Trends 2018

Schöner wohnen, weniger arbeiten, denken lassen – 2018 werden sich die digitalen Assistenten etablieren. Mit mehr Intelligenz und besserer Vernetzung führen sie in eine Zukunft, in der KIs und künstliche Erweiterungen des Menschen Privatsphäre und Arbeit auf den Kopf stellen.

## Wissen

- 52** Vorsicht, Kunde: Ärger bei der Rückgabe einer Parrot-Drohne
- 56** Trends 2018
- 60** Maschinelle Intelligenz, menschliche Maschinen und Arbeit in einer digitalen Gesellschaft
- 80** **Gratis-SSL für jedes Gerät**
- 84** Let's Encrypt für Synology-NAS
- 85** Router mit Let's-Encrypt-Unterstützung
- 86** acme.sh bezieht Wildcard-Zertifikate von Let's Encrypt per Shell
- 88** Docker-Container automatisch mit Zertifikaten versorgen
- 90** Let's-Encrypt-Modul in Apache
- 92** Let's-Encrypt-Zertifikate für IIS unter Windows automatisiert abrufen
- 94** ACME-2.0-Protokoll für automatische SSL/TLS-Zertifikate
- 100** **Android rooten: Was es bringt**
- 150** Recht: Webdesigner haftet für Urheberrechtsverstöße
- 170** **Synthesizer mit JavaScript**

## Praxis & Tipps

- 108** **Windows 10: Tipps & Tricks**
- 114** FAQ: Aktivierung beim Gratis-Upgrade
- 118** Lego Move-Hub am Raspberry Pi betreiben
- 122** Mal- und Film-Apps für iPads und Android-Tablets
- 138** Samsung Gear Fit 2 steuert Tasker
- 140** Einstieg in die professionelle Bildbearbeitung mit Affinity Photo
- 146** **Excel-Trickkiste**
- 152** Tipps & Tricks
- 156** **Sicherer surfen trotz Spectre**
- 158** Individuelle Applets für Gnome erstellen
- 162** Domain Name Service: Unbound als privater Nameserver und Adblocker
- 164** Server-Verfügbarkeit und Sicherheit: Monitoring-Werkzeuge optimal nutzen

## Rubriken

- 3** Editorial: Gefallene Äpfel
- 10** Leserforum
- 15** Schlagseite
- 186** Story: Schnapp sie alle! von *Tino Falke*
- 199** Stellenmarkt
- 200** Inserentenverzeichnis
- 201** Impressum
- 202** Vorschau



## Windows 10: Tipps & Tricks

Windows 10 bringt viele tolle neue Funktionen mit, nervt aber mit ständigen Updates, Werbung, undurchsichtigen Datenschutzeinstellungen und verwirrender Aktivierung. Wer die Stolperfallen kennt, kann ihnen jedoch problemlos ausweichen.

# ÖSTERREICHISCHE NOTARIAT ZEITUNG

150. JAHRGANG

01  
2018

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z315

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN

Aus dem Inhalt:

---

## BEITRAG

---

*Rudolf Welser:*

Anmerkungen zum ErbRÄG 2015

Seite 1

---

## RECHTSPRECHUNG

---

Aufrechte Sachwalterschaft verhindert Verfügungsmöglichkeit (*Hans Hoyer*)

Seite 11

Einforderung aller Stammeinlagen als Voraussetzung für die Einforderung von  
Nachschüssen, insbesondere bei der gründungsprivilegierten GmbH  
(*Mathias Walch*)

Seite 19

Anknüpfungspunkte der Niederlassungsfreiheit im Zuzugsstaat und  
Wegzugsbeschränkungen bei grenzüberschreitender Umwandlung (*Lars Kerbler*) Seite 24

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

## Beitrag

Rudolf Welser

Anmerkungen zum ErbRÄG 2015 .....	1
-----------------------------------	---

## Rechtsprechung

### Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

Aufrechte Sachwalterschaft verhindert Verfügungsmöglichkeit – OGH 4. 4. 2017, 5 Ob 45/17 d: § 364 c ABGB; §§ 94, 130 f GBG (Anmerkung von Hans Hoyer) .....	11
--	----

Kein Pfandrecht zugunsten nicht Gezeugter – OGH 26. 9. 2017, 5 Ob 67/17 i: § 9 GBG; § 447 ABGB .....	12
---	----

### Erbrecht

Erbstatut und Nachlasszeugnis – OGH 29. 8. 2017, 5 Ob 108/17 v: Art 23, 69 EuErbVO .....	13
---	----

### Firmenbuch und Unternehmensrecht

Ausübung eines Aufgriffsrechts über einen Geschäftsanteil ist notariatsaktspflichtig – OGH 25. 10. 2017, 6 Ob 180/17 i: § 76 Abs 2 GmbHG .....	16
---	----

Einforderung aller Stammeinlagen als Voraussetzung für die Einforderung von Nachschüssen, insbesondere bei der gründungsprivilegierten GmbH – OGH 21. 11. 2017, 6 Ob 194/17 y: §§ 10 b, 72, 74 GmbHG (Anmerkung von Mathias Walch) .....	19
--	----

Anknüpfungspunkte der Niederlassungsfreiheit im Zuzugsstaat und Wegzugsbeschränkungen bei grenzüberschrei- tender Umwandlung – EuGH 25. 10. 2017, C-106/16, <i>Polbud</i> : Art 49, 54 AEUV (Anmerkung von Lars Kerbler) .....	24
--	----

### Vertragsrecht

Nichtigkeit der Zession wegen Verletzung des Bankgeheimnisses – OGH 27. 9. 2017, 9 Ob 62/16 g: § 38 BWG; §§ 877, 879, 1422 ABGB .....	31
--	----

### Treuhand, Exekutions- und Insolvenzrecht

Vormerkung nach Insolvenzeröffnung – OGH 29. 8. 2017, 5 Ob 38/17 z: §§ 26 f, 35, 56 Abs 3 GBG; § 13 IO .....	34
---	----

### Verfahren außer Streitsachen

Vertretung durch ausländischen Rechtsanwalt im Verlassenschaftsverfahren – OGH 27. 7. 2017, 2 Ob 117/17 w: § 6 Abs 2, § 65 Abs 3 Z 5, § 68 Abs 1 AußStrG; § 1 Abs 1, § 5 EIRAG; § 89 c Abs 5 und Abs 6 GOG .....	37
---	----

### Standesrecht und Berufshaftung

Zurechnung des Erfüllungsgehilfen bei deliktischem Verhalten – OGH 28. 9. 2017, 8 Ob 63/17 y: §§ 1293 ff, 1313 a ABGB .....	38
--	----

Impressum .....	40
-----------------	----

## Beilage Inhaltsübersicht und Register 2017

ZIR – Zeitschrift Interne Revision  
Fachzeitschrift für Wissenschaft und Praxis,  
Organ des DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.,  
Frankfurt am Main

**Jahrgang: 53 (2018)**  
Erscheinungsweise: Die Zeitschrift erscheint zweimonatlich  
[www.ZIRdigital.de](http://www.ZIRdigital.de)

**Herausgeber:**  
DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.,  
Theodor-Heuss-Allee 108, 60486 Frankfurt am Main  
Verantwortlich: Diplom-Kaufmann Bernd Schartmann, Köln

**Schriftleitung:**  
Diplom-Wirtschaftsmathematiker Michael Bünis  
DIIR – Deutsches Institut für Interne Revision e.V.,  
Theodor-Heuss-Allee 108, 60486 Frankfurt am Main  
Telefon (069) 71 37 69-0, Telefax (069) 71 37 69-69  
E-Mail: [info@diir.de](mailto:info@diir.de), Internet: [www.diir.de](http://www.diir.de)

**Verlag:**  
Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG  
Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Telefon (030) 25 00 85-0, Telefax (030) 25 00 85-305  
E-Mail: [ESV@ESVmedien.de](mailto:ESV@ESVmedien.de), Internet: [www.ESV.info](http://www.ESV.info)

**Vertrieb:**  
Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG  
Genthiner Straße 30 G, 10785 Berlin  
Postfach 30 42 40, 10724 Berlin  
Telefon (030) 25 00 85-228, Telefax (030) 25 00 85-275  
E-Mail: [Abo-Vertrieb@ESVmedien.de](mailto:Abo-Vertrieb@ESVmedien.de)

**Konto:**  
Deutsche Bank AG,  
IBAN: DE31 1007 0848 0512 2031 01, BIC(SWIFT): DEUTDE33

**Bezugsbedingungen:**  
Jahresabonnement Print: € (D) 78,-  
Kombi-Jahresabonnement Print und eJournal: € (D) 93,72  
Jahresabonnement Journal: € (D) 78,80  
Sonderpreise für Mitglieder des DIIR und ISACA Germany Chapter:  
Jahresabonnement Print: € (D) 52,20  
Kombi-Jahresabonnement Print und eJournal: € (D) 62,88  
Jahresabonnement eJournal: € (D) 52,80  
Weitere Angaben und Preise unter [ESV.info/ZIR-Preise](http://ESV.info/ZIR-Preise)  
Alle Preise jeweils einschließlich Umsatzsteuer (Print 7%, eJournal 19%)  
Printausgabe zzgl. Versandkosten.

**Anzeigen:**  
Erich Schmidt Verlag GmbH & Co. KG  
Genthiner Str. 30 G, 10785 Berlin  
Telefon (030) 25 00 85-626, Fax (030) 25 00 85-630  
E-Mail: [Anzeigen@ESVmedien.de](mailto:Anzeigen@ESVmedien.de)

**Anzeigenleitung:** Farsad Chireugin  
Es gilt Anzeigenpreisliste Nr. 33 vom 1. Januar 2018, die unter  
<http://mediadaten.ZIRdigital.de> bereitsteht oder auf Wunsch zugesandt wird.

**Manuskripte:**  
Hinweise für die Abfassung von Beiträgen stehen Ihnen auch als PDF zur Verfügung unter: [www.ESV.info/zeitschriften.html](http://www.ESV.info/zeitschriften.html). Das Manuskript erbitten wir per E-Mail bevorzugt in Word, sonst zusätzlich im RTF-Format. Zur Veröffentlichung angebotene Beiträge müssen frei sein von Rechten Dritter. Sollten sie auch an anderer Stelle zur Veröffentlichung oder gewerblichen Nutzung angeboten worden sein, muss dies angegeben werden. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag das ausschließliche Verlagsrecht und das Recht zur Herstellung von Sonderdrucken für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts. Das Verlagsrecht umfasst auch die Rechte, den Beitrag in fremde Sprachen zu übersetzen, Übersetzungen zu vervielfältigen und zu verbreiten sowie die Befugnis, den Beitrag bzw. Übersetzungen davon in Datenbanken einzuspeichern und auf elektronischem Wege zu verbreiten (online und/oder offline), das Recht zur weiteren Vervielfältigung und Verbreitung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines fotomechanischen oder eines anderen Verfahrens sowie das Recht zur Lizenzvergabe. Dem Autor verbleibt das Recht, nach Ablauf eines Jahres eine einfache Abdruckgenehmigung zu erteilen; sich ggf. hieraus ergebende Honorare stehen dem Autor zu. Bei Leserbriefen sowie bei angeforderten oder auch bei unaufgefordert eingereichten Manuskripten behält sich die Redaktion das Recht der Kürzung und Modifikation der Manuskripte ohne Rücksprache mit dem Autor vor.

**Rechtliche Hinweise:**  
Die Zeitschrift sowie alle in ihr enthaltenen einzelnen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Urheberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlages. Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronische Systeme. – Die Veröffentlichungen in dieser Zeitschrift geben ausschließlich die Meinung der Verfasser, Referenten, Rezensenten usw. wieder. – Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Markenzeichen- und Markenschutzgesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benutzt werden dürften.

**Bildnachweise Inhaltsverzeichnis:**  
links: contrastwerkstatt/fotolia; mitte: davis/fotolia; rechts: DIIR/Norbert Ittermann

**Nutzung von Rezensionstexten:**  
Es gelten die Regeln des Börsenvereins des Deutschen Buchhandels e.V. zur Verwendung von Buchrezensionen. <http://agb.ESV.info/>

Zitierweise: ZIR, Jahrgang, Heft, Seite

ISSN: 0044-3816

Druck: H. HEENEMANN, Berlin



## Standards · Regeln · Berufsstand

Die Entwicklung der Internen Revision hin  
zum Trusted Advisor

4

*Oliver Dieterle*

Anforderungen an die Revisionsqualität im  
Wandel der Zeiten

12

*Dr. Hans-Ulrich Westhausen*

## Management · Best Practice · Arbeitshilfen

Qualitative und quantitative Methoden der  
Risikoanalyse in der Prüfung durch die  
Interne Revision

18

*Anja Erhardt/Arnd Furken*

Transaktionsmeldewesen gemäß  
Art. 26 MiFIR

29

*Rainer Eckart/Frank Oldenschläger*

# Inhalt

## 01.18



### DIIRintern

Aus der Arbeit des DIIR 39

---

- + DIIR-Datenschutztag 2017
- + DIIR-Mitgliederversammlung
- + DIIR-Förderpreis 2017 an drei herausragende Arbeiten verliehen
- + DIIR-Kongress der Superlative
- + DIIR-Seminarkatalog für das Programm 2018
- + Das DIIR bietet das CIA LEARNING SYSTEM™ an

### Literatur

Buchbesprechungen 41

---

*Axel Becker / Jenny Schmigale*

Literatur zur Internen Revision 45

---

*Zusammengestellt von Prof. Dr. Marc Eulerich und Benjamin Fligge*

### DIIR – Seminare und Veranstaltungen

DIIR – Seminare und Veranstaltungen  
vom 1.2. bis 31.12.2018 48

---

*Zusammengestellt von der ZIR-Redaktion*

## Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

### In Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Jürgen Basedow

Prof. Dr. Peter Behrens

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Claus-Wilhelm Canaris

Prof. Dr. Susanne Kalss

Dr. Ulrich Karpenstein

Johannes Laitenberger

Prof. Dr. Dr. h. c. Ingolf Pernice

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

Dr. Dominik Schnichels

Dr. Ulrich Soltész

Prof. Dr. Walter A. Stoffel

Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

### Aus dem Inhalt

- **Peter Behrens**  
Zur Vorlagebefugnis von Schiedsgerichten  
(Editorial) 49
  - **Miriam Parmentier**  
Die Entwicklung des europäischen Kapitalmarkt-  
rechts in den Jahren 2016–2017 53
  - **Ulrich Soltész**  
Wichtige Entwicklungen im Europäischen Beihilfe-  
recht im Jahre 2017 60
  - **Ivo Bach**  
Fake News und Cyber Mobbing 68
- 
- **EuGH**  
Verkehrsrecht: Überprüfung der Wegeentgelte im  
Eisenbahnverkehr von den ordentlichen Gerichten  
(m. Anm. **Stephan Gerstner**, S. 79) 74
  - **EuGH**  
Steuerrecht: Besteuerung von Einkünften aus wirt-  
schaftlicher Tätigkeit  
(m. Anm. **Stefan Reuter**, S. 83) 80
  - **BGH**  
Markenrecht: Bestimmung der internationalen  
Zuständigkeit bei rechtsverletzenden Warenver-  
käufen über Internetseite  
(m. Anm. **Bartosz Sujecki**, S. 89) 84
  - **EuGH**  
Verfahrensrecht: Klage von Online-Firmen auf  
Schadensersatz im Schadensland 91
  - **EuGH**  
Verfahrensrecht: Deliktische Schadensersatzklage  
gegen Mitglieder eines Gläubigerausschusses 94
  - **EuGH**  
Gesellschaftsrecht: Quellensteuer auf an eine ge-  
bietsfremde Gesellschaft ausgeschüttete Gewinne 96

Mit  
EuZW-Jahresregister  
2017



# 2/2018

24. Januar 2018

29. Jahrgang S. 49–96



THE JOURNAL OF

Legal Studies



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

D3-Z 229

---

**The Inevitability and Ubiquity of Cycling in All Feasible Legal Regimes: A Formal Proof / 237**

Leo Katz and Alvaro Sandroni

---

**Harmful, Harmless, and Beneficial Uncertainty in Law / 281**

Scott Baker and Alex Raskolnikov

---

**Discretionary Disenfranchisement: The Case of Legal Financial Obligations / 309**

Marc Meredith and Michael Morse

---

**Shared Ownership of Intangible Property Rights: The Case of Patent Coassignments / 339**

Andrea Fosfuri, Christian Helmers, and Catherine Roux

---

**Affiliation Bias in Arbitration: An Experimental Approach / 371**

Sergio Puig and Anton Strezhnev

---

**Stretch It but Don't Break It: The Hidden Cost of Contract Framing / 399**

Richard R. W. Brooks, Alexander Stremitzer, and Stephan Tontrup

---

**Patient Patents: Can Certain Types of Patent Litigation Be Beneficially Delayed? / 427**

Doug Lichtman

---

Published for The University of Chicago Law School

# ZEuP Zeitschrift für Europäische Wirtschaftswissenschaften

1/2018

25  
JAHRE  
ZEuP

Herausgegeben von  
Jürgen Basedow  
Eva-Maria Kieninger  
Reiner Schulze  
Gerhard Wagner  
Marc-Philippe Weller  
Reinhard Zimmermann

<i>Maciej Szpunar</i> Procedural Autonomy and Private Law	1
<i>Dominik Düsterhaus</i> Konstitutionalisierung durch den EuGH?	10
<i>Leonhard Hübner/Maximilian Pika</i> Vertrauensschutz im Vertriebsrecht	32
<i>Dorota Miler</i> Rechtsmissbrauch im Pflichtteilsrecht	65
<i>Nils Jansen/Mathias Reimann</i> Ein Geburtstagsblatt für Rudolf v. Jhering	89
<i>Guenter Treitel</i> Vicissitudes of an Academic Lawyer	130
<i>Christian Kohler/Sibylle Seyr/ Jean-Christophe Puffer-Mariette</i> Unionsrecht und Privatrecht – EuGH- Rechtsprechung	177
<i>Dieter Martiny</i> Europäisches Internationales Schuldrecht	218
Entscheidungen	
<i>Boris Schinkels</i> Qualifikation beim CEO-fraud	250
<i>Jennifer Antomo</i> Bruch einer Gerichtsstandsvereinbarung	261
Dokumentation	278
Bibliothek	296

Verlag C.H.BECK



# Inhaltsverzeichnis



## Leitartikel

*Maciej Szpunar: Procedural Autonomy and Private Law* ..... 1

## I. Artikel

*Dominik Düsterhaus: Konstitutionalisiert der EuGH das Internationale Privat- und Verfahrensrecht der EU?* ..... 10

*Leonhard Hübner/Maximilian Pika: Vertrauensschutz im Vertriebsrecht* ... 32

*Dorota Miler: Die Geltendmachung des Pflichtteilsanspruchs als Rechtsmissbrauch? – Polnisches und deutsches Erbrecht im Vergleich* ..... 65

## Rückblick

*Nils Jansen/Mathias Reimann: Begriff und Zweck in der Jurisprudenz – Ein Geburtstagsblatt für Rudolf von Jhering* ..... 89

## Lebenswege

*Guenter Treitel: Vicissitudes of an Academic Lawyer* ..... 130

## II. Entwicklungen

*Christian Kohler/Sibylle Seyr/Jean-Christophe Puffer-Mariette: Unionsrecht und Privatrecht: Zur Rechtsprechung des EuGH im Jahre 2016.....* 177

*Dieter Martiny: Europäisches Internationales Schuldrecht – Feinarbeit an Rom I- und Rom II-Verordnungen* ..... 218

## III. Entscheidungen

*Boris Schinkels: Bereicherungsrechtliche Qualifikation aber keine delikt-akzessorische Anknüpfung eines Rückzahlungsanspruchs aus täuschungsbedingter Überweisung (CEO-fraud) nach Art. 10 Rom II-VO – Entscheidung des Commercial Court (England and Wales) vom 10. Juli 2015* ..... 250

*Jennifer Antomo: Verleitung zum Bruch einer internationalen Gerichtsstandsvereinbarung – deliktischer Schadensersatz und EuGVVO-Erfolgsort? – Entscheidung des UK Supreme Court vom 1. März 2017* ..... 261

## IV. Dokumentation

*Materialien*

- Vorschläge für Rechtsakte und sonstige Verlautbarungen der Europäischen Kommission mit privatrechtlichem Bezug (August 2015 – Juli 2017) ..... 278

*Information*

- 17th Annual Conference on European Tort Law (ACET) ..... 286
- Alicia Pointner*: Tagungsbericht „Der ver-/gemietete Körper“ – Leihmutterchaftssymposium des Marsilius-Kollegs in Heidelberg am 7.4.2017 ..... 287
- Alain Schmid*: Trading Data in the Digital Economy: Legal Concepts and Tools – 3rd Münster Colloquia on EU Law and the Digital Economy der Westfälischen Wilhelms-Universität Münster am 4. und 5. Mai 2017 ..... 292

## V. Bibliothek

- Jean-Louis Halpérin: Histoire de l'état des juristes. Allemagne, XIXe–XXe siècles (2015) (*Filippo Ranieri*) ..... 296
- Anatol Dutta/Tobias Helms/Walter Pintens (Hrsg.): Ein Name in ganz Europa. Vorschläge für ein Internationales Namensrecht der Europäischen Union (2016) (*Caroline S. Rupp*) ..... 297
- Philippe Cossalter/Claude Witz: 60 ans d'influences juridiques réciproques franco-allemandes (2016) (*Claudia Holland*) ..... 301
- Francesco Paolo Patti: La determinazione convenzionale del danno (2015) (*Gregor Christandl*) ..... 303

## Zu guter Letzt

- Jürgen Basedow*: Die Realsatire lebt! ..... 307

Max-Planck-Institut  
für ausländisches und intern

**Rabels Zeitschrift**  
für ausländisches und intern



**D3-Z199**  
WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

**The Rabel Journal**  
of Comparative and International Private Law

Fifteenth Ernst Rabel Lecture, 2016

**Boele-Woelki, Katharina:**  
What Family Law for Europe?

**Dusil, Stephan:** Der verarmte Schenker –  
ein unlösbares Problem im Schweizer Recht?

**Samtleben, Jürgen:** Internationales Privatrecht  
in Panama – eine neue Kodifikation in Lateinamerika



Band 82 (2018)

Heft 1 (Januar)



## Inhalt dieses Heftes

### Fifteenth Ernst Rabel Lecture, 2016

BOELE-WOELKI, KATHARINA, What Family Law for Europe? . . . . .	1–30
--	------

#### Aufsätze

DUSIL, STEPHAN, Der verarmte Schenker – ein unlösbares Problem im Schweizer Recht? . . . . .	31–51
Summary: The Impoverished Donor – An Unsolvable Problem in Swiss Law? . . . . .	50–51
SAMTLEBEN, JÜRGEN, Internationales Privatrecht in Panama – eine neue Kodifikation in Lateinamerika . . . . .	52–135
Summary: Private International Law in Panama – A New Codi- fication in Latin America . . . . .	135

#### Materialien

Panama: Gesetzbuch des internationalen Privatrechts vom 7. Okto- ber 2015 . . . . .	136–172
--	---------

#### Literatur

##### I. Buchbesprechungen

Armonización del Derecho Internacional Privado en el Caribe. Estudios y Materiales Preparatorios y Proyecto de Ley Modelo Ohadac de Derecho Internacional Privado de 2014. Coordi- nador: <i>José Carlos Fernández Rozas</i> . Madrid 2015 (JÜRGEN SAMT- LEBEN) . . . . .	173–177
<i>Frigo, Manlio</i> : Circulation des biens culturels, détermination de la loi applicable et méthodes de règlement des litiges. Leiden 2016 (ERIK JAYME) . . . . .	178–179

<i>Uhink, Konrad</i> : Internationale Prospekthaftung nach der Rom II-VO. Eine neue Chance zur Vereinheitlichung des Kollisionsrechts? Zugleich eine rechtsvergleichende Untersuchung der deutschen, englischen und französischen Haftungstatbestände. Hamburg 2016 (DOROTHEE EINSELE) . . . . .	179–182
<i>Ventoruzzo, Marco, Pierre-Henri Conac, Gen Goto, Sebastian Mock, Mario Notari, Arad Reisberg</i> : Comparative Corporate Law. St. Paul (Minnesota) 2015 (PATRICK C. LEYENS) . . . . .	182–190
<i>Vogel, Louis</i> : Französisches Wettbewerbs- und Kartellrecht. Paris, Bruxelles 2015 (FLORIAN BIEN) . . . . .	190–198
<i>Peukert, Matthias</i> : Strafbare Untreue zum Nachteil einer in Deutschland ansässigen Limited. Frankfurt am Main 2015 (CHRISTIAN BRAND) . . . . .	198–203
<i>Boosfeld, Kristin</i> : Gewinnausgleich. Vergleichende und systematisierende Gegenüberstellung der französischen, niederländischen und englischen Tradition. Tübingen 2015 (GERHARD DANNE-MANN) . . . . .	203–207
<i>Fischer, Michael</i> : Der Schockschaden im deutschen Recht und im Common Law. Eine rechtshistorische und rechtsvergleichende Untersuchung des deutschen, englischen, australischen und kanadischen Rechts. Berlin 2016 (DIRK LOOSCHELDERS) . . . . .	208–213
<i>Aust, Kerstin</i> : Das Kuckuckskind und seine drei Eltern. Eine kritische Würdigung der bestehenden Rechtslage mit Vorschlägen für interessengerechte Regelungen unter rechtsvergleichenden Aspekten aus dem EMRK-Raum. Frankfurt am Main u. a. 2015 (KONRAD DUDEN) . . . . .	214–217
<i>Le Guen, Guylaine</i> : Die Absicherung des überlebenden Ehegatten in Deutschland und Frankreich. Hamburg 2016 (JAN PETER SCHMIDT) . . . . .	218–222
<i>Alps, Heike</i> : Beilegung individualarbeitsrechtlicher Streitigkeiten in Japan. Tübingen 2015 (HARALD BAUM) . . . . .	222–225
<i>van Schagen, Esther</i> : The Development of European Private Law in a Multilevel Legal Order. Cambridge 2016 (CHRISTIAN VON BAR)	225–226
Rechtsanalyse als Kulturforschung II. Hrsg. von <i>Werner Gephart</i> und <i>Jan Christoph Suntrup</i> . Frankfurt am Main 2015 (ERIK JAYME)	226–228
Religiöses Recht und religiöse Gerichte als Herausforderung des Staates: Rechtspluralismus in vergleichender Perspektive. Ergebnisse der 35. Tagung der Gesellschaft für Rechtsvergleichung vom 10. bis 12. September 2015 in Bayreuth. Hrsg. von <i>Uwe Kischel</i> . Tübingen 2016 (LENA-MARIA MÖLLER) . . . . .	229–233
II. Eingegangene Bücher . . . . .	234–236
Mitarbeiter dieses Heftes . . . . .	237