

## Das neue Arbeitszeitrecht

- Editorial ..... 257  
**Viel Lärm um die Arbeitszeit**  
*Von Theodor Tomandl*

## Beiträge

- Die Neuerungen im Arbeitszeitrecht ..... 260  
 Die Absicht, das Arbeitszeitgesetz mit der Möglichkeit des 12-Stunden-Tages zu novellieren, hat in der Öffentlichkeit zu erregten Diskussionen geführt. Der Beitrag analysiert, was nun Gesetz geworden ist und welche Bedeutung die Novelle tatsächlich hat.  
*Von Theodor Tomandl*
- Arbeitszeit-Betriebs- und -Einzelvereinbarungen ..... 267  
**Auswirkungen der Arbeitszeitnovellierung – Anwendungsprobleme? Anwendungschancen?**  
 Das Inkrafttreten der Arbeitszeitnovellierungen mit 1. 9. 2018 wirft praxiswichtige Anwendungs- und Entscheidungsfragen auf. Diesen teils auch in den Übergangsbestimmungen angesprochenen Fragen geht der Beitrag nach.  
*Von Franz Schrank*
- Neue Geltungsbereichsausnahmen im AZG/ARG ..... 273  
**Leitende Angestellte und nahe Angehörige außerhalb des Arbeitszeitrechts**  
 Ab 1. 9. 2018 treten neue Bestimmungen über den Geltungsbereich des AZG und ARG in Kraft, die den Anwendungsbereich beider Gesetze in Bezug auf leitende Angestellte und nahe Angehörige erheblich einschränken. Diese Regelungen verlangen jedoch nach einer näheren Betrachtung in Bezug auf die Vereinbarkeit mit der Arbeitszeitrichtlinie 2003/88/EG und der hierzu ergangenen Rechtsprechung des EuGH.  
*Von Michael Friedrich*
- Rechtsanwaltschaft und Notariat – Besonderheiten der sozialen Absicherung . . . 277  
 Die Mitglieder der Kammern der Freien Berufe unterliegen hinsichtlich ihrer sozialversicherungsrechtlichen Absicherung besonderen Bestimmungen. Rechtsanwältinnen und Rechtsanwälte sowie Notarinnen und Notare stellen dabei eine besondere Gruppe dar. Die Ausführungen geben einen Überblick über das Opting-out in der Krankenversicherung und über die besonderen pensionsversicherungs- und unfallversicherungsrechtlichen Regelungen, denen diese beiden Berufsgruppen unterliegen.  
*Von Ursula Koch*

## ZAS-Judikaturübersicht

- ZAS-Judikatur 2018/80–104. .... 285

## Rechtsprechung

- Scheinselbständigkeit: DG trägt ASVG-Beiträge für die Vergangenheit allein . . . 290  
**OGH 28. 11. 2017, 9 ObA 36/17k**  
*Mit Anmerkung von Thomas Pfalz*

- Fraktionsstimmzettel bei der BR-Wahl ..... 297  
 OGH 23. 2. 2018, 8 ObA 61/17 d  
 Mit Anmerkung von Florian Hörmann

## ZAS-Checkliste

- Arbeiten am Wochenende ..... 304  
 Ein Überblick über die Ausnahmen  
 Von Astrid Steinbrenner

## Standards

- Impressum ..... 257



## Dako – Datenschutz konkret

Jahresabonnement 2018: EUR 155,- (inkl. Versand)  
 Erscheint 2018 im 5. Jahrgang, jährlich 5 Hefte

### Der Datenschutz ist nach dem 25. 5. 2018 nicht vorbei!

- Praxisprojekt Umsetzung eines Löschkonzepts
- Checkliste datenschutzfreundliche Voreinstellungen
- Serie DSGVO: Recht auf Datenübertragbarkeit
- Background-Checks bei Bewerbern
- Vernetztes Spielzeug und Internetspiele

Damit Sie am Laufenden bleiben:

Praxisprojekte, Checkliste, Interview mit Stakeholdern in jeder Ausgabe der Dako!

Laptop-Tasche als Geschenk zum Jahresabonnement sichern!

Jetzt unter: [manz.at/angebote](http://manz.at/angebote) oder unter 01/531 61-100 bestellen

Einzelheft EUR 37,20

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 · 1014 Wien [www.manz.at](http://www.manz.at)



MANZ

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis 19/2018



## NZS aktuell

### Rechtsprechung

BVerfG: Rentenzahlungen von Pensionskassen sind unter bestimmten Voraussetzungen in der gesetzlichen Kranken- und sozialen Pflegeversicherung nicht beitragspflichtig VI

BVerfG: Die Beitragspflicht für Versorgungsbezüge in der gesetzlichen Kranken- und sozialen Pflegeversicherung ist verfassungsgemäß VII

BSG: Versicherte dürfen sich auf Kosten ihrer Krankenkasse eine fiktiv genehmigte Operation in der Türkei privat besorgen VII

LSG Hessen: Mann aus Aserbaidshan erhält Hepatitis-C-Behandlung VIII

LSG Niedersachsen-Bremen: Keine Genehmigungsfiktion bei Fettabsaugung: Keine Genehmigungsfiktion bei Fettabsaugung VIII

SG Münster: Keine Sozialhilfe bei zumutbarer Selbsthilfe VIII

### Mitteilungen

Finanzreserven der Krankenkassen überschreiten 20 Milliarden-Euro-Grenze IX

Bundesregierung: Ausgleichsabgabe hat sich bewährt X

Bundesregierung: Kein Reformbedarf bei Unfallversicherung X

Sozialdatenschutz in den Jobcentern X

Bundesregierung: Heilmittelversorgung wird wichtiger X

Situation obdachloser Frauen X

ESF-Bundesprogramm ist Männersache X

Erwerbsfähige Leistungsberechtigte X

## Aufsätze und Berichte

### Angie Schneider

Kostenerstattung und fingierte Genehmigung bei neuen Behandlungsmethoden am Beispiel der Kopforthese (§ 13 Abs. 3, Abs. 3 a SGB V) 753

### Thomas Spitzlei

Bestehen einer Rücknahmemöglichkeit gem. § 45 SGB X nach Eintritt einer Genehmigungsfiktion durch § 13 Abs. 3 a SGB V 759

### Christiane Korte

Die Zulässigkeit eines Widerspruchs ohne Begründung 764

### Benjamin Schmidt

NZS-Jahresrevue 2017: Arbeitsförderungsrecht 765

### Raphael Wollers

Kickdown oder Holperstart – Ist die Teilhabe durch das BTHG (endlich) selbst barrierefrei? 771

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Krankenversicherungsrecht

BSG  
11.05.2017 – B 3 KR 30/15 R Erstattung der Kosten für eine Kopforthesentherapie nach der Genehmigungsfiktion des § 13 Abs. 3 a SGB V 772

#### Beitragsrecht

BSG  
14.03.2018 – B 12 KR 13/17 R Sozialversicherungsrechtlicher Status von Fremd- und Gesellschafter-Geschäftsführern (*mit Anm. Paul-Gerhard Stäbler*) 778

### Kommentierte Rechtsprechung

#### Verfassungsrecht

BVerfG  
09.07.2018 – 1 BvL 2/18 Beitragspflicht von Versorgungsbezügen in der gesetzlichen Kranken- und Pflegeversicherung (*Christian Burkiczak*) 782

BVerfG  
27.06.2018 – 1 BvR 100/15,  
1 BvR 249/15 Beitragspflicht von Leistungen einer Pensionskasse in der Kranken- und Pflegeversicherung (*Christian Burkiczak*) 783

#### Krankenversicherungsrecht

BSG  
21.03.2018 – B 6 KA 46/16 R Berechtigung kommunaler Einrichtung zur Teilnahme an vertragsärztlicher Versorgung bei Trägerwechsel (*Angie Schneider*) 784

#### Rentenversicherungsrecht

BSG  
26.04.2018 – B 5 R 26/16 R Urlaubsabgeltung als rentenschädlicher Hinzuverdienst (*Martin Helwing*) 785

#### Grundsicherungsrecht

BSG  
25.04.2018 – B 14 AS 14/17 R Zur Angemessenheit der Unterkunftskosten, wenn nicht alle Bewohner (hier: Mutter und Tochter) eine Bedarfsgemeinschaft bilden (*Wolfgang Bender*) 786

BSG  
25.04.2018 – B 8 SO 24/16 R Anrechnung von Erwerbseinkommen im SGB XII (*Lothar Schneider*) 787

BSG  
25.04.2018 – B 8 SO 20/16 R Kein Anspruch auf Hilfe zum Lebensunterhalt während eines länger als vierwöchigen Auslandsaufenthalts (*Thorsten Ehrbeck*) 788

#### Beitragsrecht

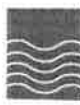
BayLSG  
16.07.2018 – L 7 R 5189/16 Statusfeststellung eines Geschäftsführers in einer Gesellschaft mit Beherrschungsvertrag (*Paul-Gerhard Stäbler*) 789

#### Verfahrensrecht

BSG  
25.04.2018 – B 8 SO 23/16 R Klagfrist / Wiedereinsetzung in den vorigen Stand (*Lothar Schneider*) 790

BSG  
19.02.2018 – B 6 SF 3/17 S Gerichtskostenfreiheit der Bundesagentur für Arbeit bei Vollstreckung für das Jobcenter (*Hartmut Lange*) 791

LSG Baden-Württemberg  
29.08.2018 – L 11 KR 2686/18  
ER-B Säumniszuschläge trotz aufschiebender Wirkung (*Paul-Gerhard Stäbler*) 792



---

**IN ALLER KÜRZE**

2

---

**THEMA – ARBEITSRECHT****Andreas Gerhartl: Motivkündigungsschutz im Arbeitsrecht**

3

Durch Einräumung eines Motivkündigungsschutzes wird der Grundsatz der Kündigungsfreiheit durchbrochen. Die Liste der verpönten Motive ist dabei (mittlerweile) relativ umfangreich, sodass die praktische Relevanz dieser Schutzbestimmungen nicht zu unterschätzen ist. Insbesondere finden sich einschlägige Regelungen nicht nur im ArbVG, sondern auch in anderen Gesetzen. So wurde etwa zuletzt im AZG ein Motivkündigungsschutz für den Fall ergänzt, dass ein Arbeitnehmer wegen der Ablehnung von Überstunden, durch die die Tagesarbeitszeit von zehn Stunden oder die Wochenarbeitszeit von 50 Stunden überschritten wird, gekündigt wird. Dr. *Andreas Gerhartl* gibt einen allgemeinen Überblick über den Motivkündigungsschutz.

---

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Berechnung der Abfertigung bei vereinbarter Herabsetzung der Normalarbeitszeit	7
Ausbildungskostenrückerstattung – Verdrängung des KV mit jährlicher Aliquotierungsklausel	8
Anspruch eines Provisionsbeziehers auf Buchauszug und Verfall des Anspruchs	9
Immobilienmakler: Anspruch auf Rechnungslegung	11
Vereinbarung über Benützung einer Dienstwohnung: Wer trägt den Sachbezug?	12

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Familienrichtsatz bei Ausgleichszulage: Aufenthaltsstatus des Ehegatten	13
Anrechnung einer britischen Unterstützungsleistung auf Ausgleichszulage?	13
Verweisbarkeit bei Wohnort in typischer Pendlergemeinde	14
Verweisbarkeit eines angelernten Tiefbauers	15

**» STEUERRECHT**

Außenlift für dreigeschossiges Gebäude – keine außergewöhnliche Belastung	16
Vermietung von Badehütten – ermäßigter USt-Satz	17



---

**NEUE VORSCHRIFTEN****» VERFAHRENSRECHT**

Änderungen im Verwaltungs(straf)recht – BGBl	18
--	----

---

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

---

**IMPRESSUM**

6

# Goldammer's Archiv für Strafrecht

ISSN 0017-1956

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z273

Begründet 1853

Herausgegeben von

Jürgen Wolter, Wilfried Küper, Michael Hettinger, Ralf Eschelbach

GA



9/2018

165. Jahrgang  
Seiten 473–552

## Jürgen Wolter zum 75. Geburtstag

■ **Jürgen Wolter zum 75. Geburtstag**

Mark A. Zöller

■ **„Gesamtatbewertende“ Deliktsmerkmale im Straftatsystem**

– dargestellt am Merkmal der „Verwerflichkeit“ –

Wilfried Küper

■ **Die strafrechtliche Beurteilung unbehebbarer Unrechtszweifel**

Claus Roxin

■ **Zur Strafbarkeit der Behinderung von hilfeleistenden Personen**

Heinz Schöch

■ **Kausalität beim unechten Unterlassungsdelikt?**

Diego-M. Luzón Peña

■ **Sonderbehandlung des Irrtums im Wirtschaftsstrafrecht?**

HJR-Aboservice, Hultschiner Str. 8, 81677 München  
Sendung zu erm. Entgelt, Heft 09/18, Vkr: 3912  
25280000 KdNr.: A1731645 Quantity: 1

122647  
Manz'sche Verlags- und  
Universitätsbuchhandlung GmbH  
Gutheil-Schoder-Gasse 17/C  
1230 WIEN  
OSTERREICH

stand?



C.F. Müller

**Jürgen Wolter zum 75. Geburtstag**

**Jürgen Wolter zum 75. Geburtstag**

Von Mark A. Zöller (zugleich im Namen aller Autoren dieses Heftes), Trier . . . . . 473

**Abhandlungen**

**„Gesamtatbewertende“ Deliktsmerkmale im Straftatsystem**

– dargestellt am Merkmal der „Verwerflichkeit“ –

Von Professor Dr. Wilfried Küper, Heidelberg . . . . . 477

**Die strafrechtliche Beurteilung unbehebbarer Unrechtszweifel**

Von Professor Dr. Dr. h.c. mult. Claus Roxin, München . . . . . 494

**Zur Strafbarkeit der Behinderung von hilfeleistenden Personen**

Von Professor Dr. Heinz Schöch, München. . . . . 510

**Kausalität beim unechten Unterlassungsdelikt?**

Von Professor Dr. Dr. h.c. mult. Diego-M. Luzón Peña, Alcalá (Madrid) . . . . . 520

**Sonderbehandlung des Irrtums im Wirtschaftsstrafrecht?**

Von Professor Dr. Dres. h.c. Miguel Díaz y García Conlledo, León . . . . . 529

**Objektive Zurechnung als Vorsatzgegenstand? Überlegungen aus Anlass  
des BGH-Urteils zum Göttinger Transplantationsskandal (BGHSt 62, 233)**

Von Professor Dr. Luís Greco LL.M., Berlin . . . . . 539

**Schrifttum**

**Ingke Goeckenjan, Revision der Lehre von der objektiven Zurechnung.**

Eine Analyse zurechnungsausschließender Topoi beim vorsätzlichen Erfolgsdelikt, 2017

(Professor Dr. Dres. h.c. Friedrich-Christian Schroeder, Regensburg) . . . . . 549

# GEWERK *D3-Z151* ARCHIV

ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSVERWALTUNGSRECHT

**Herausgeber**

*Dr. Frank Hüpers*

**Unter Mitwirkung von**

*Dr. Sabine Hepperle*

*Dr. Joachim Lang*

*Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert*

*Ulrich Schönleiter*

*Holger Schwannecke*

*Prof. Dr. Andreas Voßkuhle*

*Dr. Martin Wansleben*

**Schriftleitung**

*Dr. Frank Rieger*

**Aus dem Inhalt**

Diesel-Verkehrsverbote mit Einschränkungen und Ausnahmen für Handwerker

*Prof. Dr. Martin Burgi/Wiss. Mit. Marinus Pöhlmann, München*

Meisterpflicht für Frischfleischabteilungen in Lebensmittelmärkten!

*Klaus Schmitz, Berlin*

Die auf einen wesentlichen Teil von Tätigkeiten beschränkte Ausnahmegewilligung gem. § 8 Abs. 2 HwO

*Dr. iur. Joachim Faber, Saarbrücken*

Die Großveranstaltung im Ladenöffnungs- und Sonn- und Feiertagsrecht

*Priv.-Doz. Dr. Walter Georg Leisner, Hamburg*

Zur Abführung von Pfandüberschüssen an den Staat BVerwG mit Anmerkung Kirsten Glückert, Berlin

Zur Meinungsfreiheit von Handwerksinnungen

*BGH mit Anmerkung Martin W. Huff, Köln*

**10/2018**

*Oktober*

*Seite 361 - 400*

*Gildebuchverlag*



## Abhandlungen

Diesel-Verkehrsverbote mit Einschränkungen und Ausnahmen für Handwerker	Prof. Dr. Martin Burgi/ Wiss. Mit. Marinus Pöhlmann, München	S. 361
Meisterpflicht für Frischfleischabteilungen in Lebensmittelmärkten!	Klaus Schmitz, Berlin	S. 365
Die auf einen wesentlichen Teil von Tätigkeiten beschränkte Ausnahmebewilligung gem. § 8 Abs. 2 HwO	Dr. iur. Joachim Faber, Saarbrücken	S. 367
Die Großveranstaltung im Ladenöffnungs- und Sonn- und Feiertagsrecht	Priv.-Doz. Dr. Walter Georg Leisner, Hamburg	S. 372

## Buchbesprechungen

Frenz/Müggenborg/Cosack/Hennig/Schomerus (Hrsg.), Erneuerbare-Energien-Gesetz, 5. Auflage	Dr. Marco Booz, Bochum	S. 399
Grundgesetz Kommentar, herausgegeben von Horst Dreier, Bd. 3, 3. Auflage	Dr. Matthias Wiemers, Berlin	S. 400

## Rechtsprechung, Erlasse und Leitsätze

### Verfassungsrecht, Europarecht, allgemeines Wirtschaftsverwaltungsrecht, allgemeines Gewerberecht

Facebook-Fanpage, Datenschutz, Verantwortlicher, Anordnung zur Deaktivierung	EuGH	05.06.2018	C-210/16	S. 378
--	------	------------	----------	--------

### Gewerbeordnung und sonstiges Gewerberecht

Pfandleiher, Ablieferungspflicht für Pfandüberschüsse, Verfall, Verpfänder (mit Anmerkung von Kirsten Glückert)	BVerwG	28.03.2018	8 C 9.17	S. 379
Spielhallen, Abstandsgebot, Verfassungsmäßigkeit, Bayer. Verfassung, Popularklage	VerfGH München	29.06.2018	Vf. 4-VII-13 u.a.	S. 384
Spielhallen, Abstandsgebot, Bestandspielhalle, Auswahl, unbillige Härte	OVG Hamburg	09.07.2018	4 Bs 12/18	S. 384
Spielhalle, Jugendschutz, Grundschule, Erlaubnis, Abstandsgebot, Schulweg, Beschwerdevorbringen, Härtefall	OVG Bautzen	22.06.2018	3 B 332/17	S. 384

### Handwerk. Berufsbildung

Pflichtmitgliedschaft, HWK, Beitrag, Fotografie, Handwerkscharakter	OVG Hamburg	17.07.2018	5 Bf 146/17.Z	S. 384
Handwerksinnung, Interessenvertretung, Meinungsfreiheit, freiwillige Mitgliedschaft, verkürzter Versorgungsweg II (mit Anmerkung von Martin W. Huff)	BGH	01.03.2018	I ZR 264/16	S. 388
Ausübungsberechtigung, Vergleichbarkeit der Berufsbilder, Betriebsschlosser und Spengler/Klempner, Spenglerhandwerk, Klempnerhandwerk, Berufserfahrung, Altgesellenregelung, Berufsausbildung	VG Regensburg	19.04.2018	5 K 16.851	S. 393

### Gaststätten, Handel, Dienstleistungen, Ladenschluss

Sonntagsarbeit, Bewilligung, Onlinehandel, Weihnachtsgeschäft, Geschäftsmodell, Gewerkschaft, Klagebefugnis, Schaden	VG Düsseldorf	15.01.2018	29 K 8347/15	S. 394
Wettbewerbsrecht, Hotelwerbung, Irreführung durch sternähnliche Symbole auf Internetseite	OLG Celle	30.01.2018	13 U 106/17	S. 398

### Planungsrecht, Umweltrecht, sonstiges Wirtschaftsverwaltungsrecht

Beihilfe, Befreiung EEG-Umlage, Regelung zur Förderung erneuerbarer Energiequellen und stromintensiver Unternehmen, Unterbliebene Erhebung einer Nichtigkeitsklage	EuGH	25.07.2018	C-135/16	S. 398
--	------	------------	----------	--------

## Fortsetzung 3. Umschlagseite

# baurechtliche blätter:bbl

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z125

## baurechtliche blätter:bbl

**Herausgeber und Schriftleitung:**  
K. Giese, D. Jahnel

### Beirat:

A. Kanonier, G. Kienastberger,  
W. Kirchmayer, W. Kleewein,  
A. Kreiner, R. Mikulits, R. Moritz,  
H. Neuhofer, K. Petermandl,  
P. Trippl

### Ständige Mitarbeiter:

M. Auer, B. Eglmeier-Schmolke,  
H. Hinterhofer, F. Keschmann

### Redaktionsassistentz:

H. Stummer

**Heft 5, Oktober 2018**  
**21. Jahrgang**

## Aufsätze

Univ.-Prof. Dr. Georg Eisenberger  
Mag.<sup>a</sup> Jasmin Wurzinger

**Bau- und raumordnungsrechtliche Aspekte  
bei Errichtung und Erweiterung von  
Tierhaltungsbetrieben** 165

## Grundlagen und Praxis des Baurechts

Dr. Peter Kastner  
Univ.-Doz. Dr. Wolfgang Kleewein

**Missstände bei der Vollziehung des Baurechts.  
Aktuelle Fälle aus der Volksanwaltschaft 2018/1** 171

## Rechtsprechung

Öffentliches Recht 178

Niederösterreich 178 · Oberösterreich 178 ·  
Salzburg 179 · Steiermark 182 · Tirol 183 ·  
Vorarlberg 183 · Wien 187

Zivilrecht 188

Vergaberecht 199

**Neues Baurecht** 201

Burgenland 201 · Kärnten 201  
Oberösterreich 201 · Salzburg 201  
Steiermark 201 · Tirol 202 · Vorarlberg 202 ·  
Wien 202

**Buchbesprechungen** 204

Impressum U2

Ausgewertet im Abstract Service IBZ



D3-Z132

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft

# DOV

71. Jahrgang September 2018  
Heft 18 Seiten 725–788



Zur Tagung 2018  
der Vereinigung der  
Deutschen Staatsrechtslehrer

**Angela Schwerdtfeger**, Der Grundsatz der Solidarität im europäischen Asylrecht

**Johannes Saurer**, Die Rolle von Bundesbehörden im Regulierungsrecht der digitalisierten Energiewende

**Johannes Heck/Matthias Heffinger**, Die Bildung der Bundesregierung in Krisensituationen

**Astrid Wiik**, Von der passiven zur aktiven Teilhabe? – Gericht und Gesellschaft in verwaltungsgerichtlichen Verfahren

**Boas Kümper**, „Die normative Kraft der Verfassung“: 100 Jahre Konrad Hesse, 60 Jahre Antrittsvorlesung Konrad Hesses (Bericht)

## Buchbesprechungen

**EuGH**, Slowakische Republik/Rat u. Ungarn/Rat – Europäische Flüchtlingsquoten (vgl. Beitrag Schwerdtfeger)

Rechtsprechung in Leitsätzen

www.doev.de  
Kohlhammer

# 18

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Angela Schwerdtfeger</i> , Berlin/Leipzig, Der Grundsatz der Solidarität im europäischen Asylrecht – Ein Stabilisator für Unionsrechtsakte .....	725
<i>Johannes Saurer</i> , Tübingen, Die Rolle von Bundesbehörden im Regulierungsrecht der digitalisierten Energiewende .....	732
<i>Johannes Heck/Matthias Heffinger</i> , Saarbrücken, Die Bildung der Bundesregierung in Krisensituationen .....	739
<i>Astrid Wiik</i> , Heidelberg, Von der passiven zur aktiven Teilhabe? – Gericht und Gesellschaft in verwaltungsgerichtlichen Verfahren .....	746

## Bericht

<i>Boas Kümper</i> , Münster, „Die normative Kraft der Verfassung“: 100 Jahre Konrad Hesse, 60 Jahre Antrittsvorlesung Konrad Hesses – Bericht zur Tagung an der Universität Bochum am 1. und 2. März 2018 .....	756
--	-----

## Buchbesprechungen

<i>Veröffentlichungen der Vereinigung der Deutschen Staatsrechtslehrer</i> , Band 77: Fragmentierungen – Berichte und Diskussionen auf der Tagung der Vereinigung der Deutschen Staatsrechtslehrer in Saarbrücken vom 4. bis 7. Oktober 2017 ( <i>Klaus Rennert</i> ) .....	759
<i>Angela Schwerdtfeger</i> , Krisengesetzgebung – Funktionsgerechte Organstruktur und Funktionsfähigkeit als Maßstäbe der Gewaltenteilung ( <i>Michael Fuchs</i> ) .....	762
<i>Christina Federer-Meyer</i> , Finanzielle Solidarität im Bundesstaat – Der horizontale Länderfinanzausgleich des Grundgesetzes und die bundesstaatliche Solidargemeinschaft ( <i>Rudolf Wendt</i> ) .....	763
<i>Gerald Spindler/Peter Schmitz/Marc Liesching</i> , Telemediengesetz: TMG, mit Netzwerkdurchsetzungsgesetz (NetzDG) – Kommentar; 2. Auflage ( <i>Frank Fechner</i> ) .....	765

## Rechtsprechung

<i>EuGH</i> , Urteil vom 6.9.2017 – C-643/15 u. C-647/15 – Slowakische Republik/Rat u. Ungarn/Rat – Europäische Flüchtlingsquoten (vgl. Beitrag <i>Schwerdtfeger</i> ) .....	766
--	-----

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

591. <i>EuGH</i> , Urteil vom 5.7.2018 – C-213/17 – X – Bestimmung des für die Prüfung eines von einem Drittstaatsangehörigen gestellten Antrags auf internationalen Schutz zuständigen Mitgliedstaats .....	782
592. <i>EuGH</i> , Urteil vom 10.7.2018 – C-25/17 – Zeugen Jehovas – Erhebung personenbezogener Daten durch Mitglieder einer Religionsgemeinschaft im Rahmen ihrer von Tür zur Tür durchgeführten Verkündigungstätigkeit .....	783

### Verfassungsgerichte

593. <i>BVerfG</i> , Urteil vom 18.7.2018 – 1 BvR 1675/16 u. a. – Erhebung des Rundfunkbeitrages für die Erstwohnung, für Zweitwohnungen und im nicht privaten Bereich .....	783
594. <i>BVerfG</i> , Urteil vom 24.7.2018 – 2 BvR 309/15 und 2 BvR 502/16 – Fixierung im Rahmen der öffentlich-rechtlichen Unterbringung .....	784

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Öffentliches Dienstrecht

595. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 26.4.2018 – 5 C 4.17 – Voraussetzungen einer Beihilfe zu pflegebedingten Aufwendungen unmittelbar aus dem Fürsorgegrundsatz .....	784
596. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 28.5.2018 – 1 B 27/18 – Abbruch eines Besetzungsverfahrens .....	784
597. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 6.6.2018 – 4 S 756/17 – Bundesrichterwahl; Anfechtbarkeit der Stellungnahme des Präsidialrats .....	784
598. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 14.6.2018 – 1 B 2345/17 – Konkurrentenstreit um das Amt eines Gerichtspräsidenten .....	784
599. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 19.6.2018 – 4 S 828/18 – Bewerberkonkurrenz; dienstliche Beurteilung; Anordnungsgrund .....	784

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

600. *VGH BW*, Urteil vom 3.5.2018 – 9 S 653/16 – Erteilung von Religionsunterricht an Privatschulen ..... 784

## Kommunalrecht

601. *VGH BW*, Beschluss vom 13.6.2018 – 1 S 1132/18 – Bürgerbegehren; Fragestellung; Kostendeckungsvorschlag ..... 785

## Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

602. *BVerwG*, Urteil vom 14.3.2018 – 4 A 5.17 – Bewertung der Immissionen von parallel verlaufenden Höchstspannungsfreileitungen ..... 785
603. *BVerwG*, Urteil vom 28.3.2018 – 10 C 2.17 – Wahl des Vorstands der Wirtschaftsprüferkammer ..... 785
604. *HessVGH*, Beschluss vom 11.6.2018 – 8 B 2048/17 – Spielhallen im Verbund ..... 785
605. *NdsOVG*, Beschluss vom 20.6.2018 – 11 ME 136/18 – Erteilung einer glücksspielrechtlichen Erlaubnis zum Betrieb einer Spielhalle bei in Abstandskonkurrenz zueinander gelegenen Organgesellschaften ..... 785

## Boden- und Landwirtschaftsrecht

606. *OVG NRW*, Urteil vom 13.3.2018 – 16 A 258/15 – Heranziehung des Gesellschafters einer GbR zur Bodensanierung ..... 786
607. *OVG NRW*, Urteil vom 13.3.2018 – 16 A 259/15 – Heranziehung des Gesellschafters einer GbR zu den durch Ersatzvornahme angefallenen Sanierungskosten ..... 786

## Bau- und Planungsrecht

608. *HessVGH*, Beschluss vom 15.5.2018 – 3 A 395/15 – Baurechtliche Beseitigungsanordnung; **Folgerutzungen auf dem Gelände eines ehemaligen Braunkohlebergwerks** ..... 786

## Naturschutz- und Umweltrecht

609. *VGH BW*, Beschluss vom 19.6.2018 – 10 S 186/18 – Windenergieanlage; Schallimmissionen; Tourismus ..... 786

## Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

610. *BayVGH*, NK-Urteil vom 19.6.2018 – 11 N 17.1693 – Bereithalten von Taxis an behördlich zugelassenen Stellen ..... 786
611. *BayVGH*, Beschluss vom 28.6.2018 – 11 CS 18.964 – Erprobung einer Straßensperrung für Motorräder an Wochenenden und Feiertagen ..... 787

## Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

612. *BVerwG*, Urteil vom 29.5.2018 – 1 C 17.17 – Keine ordnungsgemäße Beschäftigung i. S. d. Art. 6 ARB 1/80 bei arglistiger Täuschung ..... 787
613. *VGH BW*, Urteil vom 18.5.2018 – 11 S 1810/16 – Humanitäres Aufenthaltsrecht; nachhaltige Integration ..... 787
614. *VGH BW*, Beschluss vom 5.6.2018 – 11 S 867/18 – Beschwerdebefugnis nach Abschiebung eines Ausländers ..... 787
615. *VGH BW*, Beschluss vom 18.6.2018 – 11 S 816/18 – Erlaubnisfiktion; Schengen-Visum ..... 787

## Sonstiges Verwaltungsrecht

616. *HessVGH*, Beschluss vom 5.6.2018 – 4 A 1902/17.Z – Klage auf Aufhebung der Schonzeit für Fuchs und Waschbär ..... 787
617. *VGH BW*, Beschluss vom 7.6.2018 – 1 S 583/18 – Namensänderung; wichtiger Grund ..... 787

## Verwaltungsverfahren-, -zustellungs- und -vollstreckungsrecht

618. *VGH BW*, Beschluss vom 12.6.2018 – 2 S 747/18 – Kostenerstattung im Widerspruchsverfahren ..... 788

## Gerichtsverfahrensrecht

619. *NdsOVG*, Beschluss vom 19.6.2018 – 10 OA 176/18 – Beschwerde gegen die Zurückweisung einer Erinnerung gegen die Kostenfestsetzung in Asylstreitigkeiten ..... 788
620. *HambOVG*, Beschluss vom 25.6.2018 – 3 Bs 73/18 – Eilrechtsschutz eines Richters gegen eine Entscheidung des Präsidiums ..... 788

# BayVBI

## 19/2018

### Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

**Schriftleiter** Dr. Herbert von Golitschek, Präsident a. D. des Bayerischen Verwaltungsgerichts Würzburg, Am Sonnenhang 1, 97204 Höchberg, Tel. (09 31) 4 52 06 49, Fax (09 31) 4 52 09 21; E-Mail: bayvbl@boorberg.de



## Inhalt

### Abhandlungen

- Zöllner*, Das Recht der Länderstaatsverträge nach der Bayerischen Verfassung — **649**  
*Gündel*, Das Recht der Länderstaatsverträge in der jüngeren Rechtsprechung des Bayerischen Verfassungsgerichtshofs: neue Impulse für die vertragliche Länderkooperation? — **653**

### Bericht

- Pommer*, Bericht über die 77. Jahrestagung der Vereinigung der Deutschen Staatsrechtslehrer in Saarbrücken — **660**

### Ausbildung und Prüfung

- Examensklausur zum Bayerischen Verfassungsrecht: „Gebt dem Kaiser, was des Kaisers ist, aber Gott, was Gottes ist!“ (Sachverhalt) (*Kramer*) — **685**

### Literatur

- Maunz/Schmidt-Bleibtreu/Klein/Bethge* (Hrsg.), Bundesverfassungsgerichtsgesetz (Brodmerkel) — **687**  
*Johlen/Oerder* (Hrsg.), Münchener Anwaltsbandbuch Verwaltungsrecht (Naumann) — **687**  
 Neuerscheinungen — **688**

### Notizen

- U. a. Nachrichten, Rechtsprechung im Überblick, Veranstaltungen, Vorschau, Impressum — **II, III, IV**

### Rechtsprechung

<b>BayVerfGH</b>	E.v. 19.10.2017	<b>Vf. 17-VII-14</b>	Widerruf der Lehrbefugnis und der Bestellung zum außerplanmäßigen Professor; Nichterfüllung der Obliegenheit zur so genannten Titellehre; Unverhältnismäßigkeit; Reduzierung des Umfangs der Titellehre; Popularklage; Vollzug einer Norm — <b>667</b>
<b>BayVGH</b>	U.v. 07.03.2018	<b>3 BV 16.2040</b>	Rechtsreferendarin; Auflage; „Kopftuchverbot“; Fortsetzungsfeststellungsklage; besonderes Feststellungsinteresse (verneint) — <b>672</b>
	U.v. 02.11.2017	<b>2 BV 15.2712</b>	Biogasanlage; Aktiengesellschaft als Betreiber; Tatbestandsmerkmal „im Rahmen eines Betriebs“; maßgeblicher Einfluss des Inhabers des Basisbetriebs — <b>675</b>
<b>BVerwG</b>	U.v. 22.02.2018	<b>1 C 4.17</b>	Einbürgerung scheitert bei Unbeachtlichkeit der verhängten Strafe nicht an zusätzlicher Entziehung der Fahrerlaubnis — <b>677</b>
<b>VG München</b>	U.v. 10.10.2017	<b>M 2 K 17.4293</b>	Fortbestehen eines alten Wasserrechts; Grenze der Fortdauer („Nachhaftung“) der Anlagenunterhaltungspflicht — <b>680</b>
<b>OLG München</b>	B.v. 14.02.2018	<b>34 Wx 34/18</b>	Elektronische Aufenthaltsüberwachung; Gefahrenabwehr; Kontaktverbot; Aufenthaltsverbot; Aussetzung der Vollziehung; einstweilige Anordnung — <b>682</b>
<b>Wissenswertes für den Rechtsanwalt</b>			
<b>BVerwG</b>	B.v. 10.04.2018	<b>6 AV 1.18</b>	Keine gerichtliche Zuständigkeitsbestimmung für Klage gegen einfache Streitigkeiten — <b>683</b>
	B.v. 24.04.2018	<b>2 C 36.16</b>	Unzulässiger Tatbestandsberichtigungs- und -ergänzungsantrag zu einem Revisionsurteil — <b>684</b>

# ÖGZ

ÖSTERREICHISCHE GEMEINDE-ZEITUNG

Das Magazin des Österreichischen Städtebundes



Österreichischer  
Städtebund

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-ZM2

10/2018

**ÖFFENTLICHER VERKEHR**

**Die Kosten der Dekarbonisierung**

**VOR DEN VORHANG**

**Deutsches Institut für Urbanistik**

**PFLEGEFINANZIERUNG**

**Was kommt auf die Gemeinden zu?**

Österreichische Post AG MZ 17Z041202 M

Abs.: Bohmann Druck und Verlags GmbH, Redaktion ÖGZ, Leberstr. 122, 1110 Wien

MANZ'sche Verlags- und  
Universitätsbuchhandlung GmbH  
Gutheil-Schoder-Gasse 17-C  
1230 Wien



**SCHWERPUNKT FINANZEN**

**Steuern, Transfers & mehr**

GENERALSEKRETÄR



**Rechnen Sie mit uns**

*Diese Ausgabe der ÖGZ beschäftigt sich mit dem Thema Finanzen – ein Gebiet, das Kommunen stets vor neue (Rechen-)Aufgaben stellt.*

*Aktuell steht die VRV-Umsetzung bevor, ein Vorhaben, das uns die nächsten zwei Jahre beschäftigen wird und viele Ressourcen erfordert. Wir ersuchen die Bundesländer, hier nicht neue Hürden durch zusätzliche Nachweise und Anlagen zu schaffen, damit der Fahrplan von der Vermögenserfassung bis zur Eröffnungsbilanz im Jahr 2020 eingehalten werden kann.*

*Zudem spricht die Regierung von einer großen Steuerreform, die zu Neuerungen, etwa im Bereich der Kommunalsteuer, führen wird. Der österreichische Städtebund setzt sich seit Jahren für eine grundlegende Reform der Grundsteuer ein und hat gemeinsam mit dem Gemeindebund bereits zahlreiche Vorschläge dazu eingebracht. Seitens des Bundes gab es allerdings noch kein Terminavis für eine Arbeitsgruppe.*

*Wir sind gespannt, in welcher Form unsere Gutachten berücksichtigt werden und hoffen auf Verhandlungen auf Augenhöhe, um die Interessen der Kommunen bestmöglich vertreten zu können.*

**Thomas Weninger,**  
Generalsekretär Österreichischer Städtebund

STÄDTEBUND AKTUELL 04

KOMMUNALNEWS 08  
*Aktuelles aus den Städten*

SCHWERPUNKT FINANZEN

*Die entscheidende Phase*  
VRV-Umsetzung 15

*Pflegefinanzierung*  
Was kommt auf die Gemeinden zu? 17

*Finanzausgleich*  
Aufgabenorientierung – zum Scheitern verurteilt? 20

*Finanzdaten*  
Fünf Jahre Offenerhaushalt.at 24

*Transfersystem*  
Kärntner Städte benachteiligt 26

*Gemeinwohl-Bank*  
Von der Schwierigkeit,  
heute eine Bank zu gründen 28

*Insolvenzfähigkeit*  
Wenn Gemeinden pleitegehen 30

*Neustart*  
Schuldenschnitt mittels Hessenkasse 32

*Bargeldlose Zukunft?*  
Geldscheine trotz der Digitalisierung 36

*Lokalwährungen*  
Ein Blick nach Bristol 38

*EU-Haushalt*  
Mehrjähriger Finanzrahmen der EU  
für 2021 bis 2027 40

*Maßnahmen gegen Steuerverkürzung*  
Das BEPS-Projekt der OECD 42



# NJW

# Neue Juristische Woche nschrift

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY  
OF ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-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

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 20/2018

## Aus dem Inhalt

- R. Bork*  
Zuständigkeit für Haftungsklagen gegen Kommanditisten 2985
- B. Brieffmann*  
Kostenfolge bei übereinstimmender Erledigungserklärung  
wegen Verjährung 2988
- P. Sohn*  
Probleme im Zusammenhang mit der Baukostenüber-  
schreitung 2991
- D. Schmidt*  
Die Entwicklung des Betäubungsmittelstrafrechts 2993
- R. Zimmermann*  
Juristische Bücher des Jahres – Eine Leseempfehlung 2999
- BGH*  
Abtretung des Anspruchs auf Zahlung einer Abfindung  
für eingebrachte Mietgegenstände (Anm. A. Kiehnle) 3018
- BGH*  
Auszahlung von Bewertungsreserven (Anm. J. Grote) 3021
- BGH*  
Wechsel des Versicherungsnehmers (Anm. V. Schreier) 3025
- BGH*  
Beweis der Gegenleistung bei Zug-um-Zug-Titel  
(Anm. R. Dierck) 3029
- OLG Dresden*  
Aufklärungsobliegenheit in der Kfz-Versicherung 3033

  
C.H. BECK

## 41/2018

4. Oktober 2018  
71. Jahrgang S. 2985–3056  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

### Interview

„Demokratisches  
Hochamt“

### Forum

Wie öffentlich ist  
„nichtöffentlich“?

### Standpunkt

Berufsrecht für  
Insolvenzverwalter?!



0150201841

# NJW Spezial

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z171  
Beil. 1.

## Die wichtigsten Informationen zu zentralen Rechtsgebieten

### Ständige Autoren

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

### Aus dem Inhalt

#### Miet- und Immobilienrecht

M. Drasdo, Die Saldoklage: Nur etwas für das Mietrecht? 609  
Pflicht zur Beschlussumsetzung und Wohnungseigentümers Schaden 610

#### Familienrecht

Ausgleichsanspruch nach Auszug aus der gemeinsamen Immobilie 612  
Unterhaltsverwirkung durch Verfahrensstillstand 612

#### Erbrecht

W. Roth/T. Maulbetsch, Pflichtteil und Wahloptionen in EuErbVO-Staaten 615  
Öffentliche Bekanntmachung des Widerrufs einer Vorsorgevollmacht 616

#### Verkehrsrecht

Unfallrekonstruktionsgutachten bei Betrugsverdacht 617  
Beweisanforderungen bei HWS-Verletzung nach Verkehrsunfall 618

#### Baurecht

T. Hänsel, Wertungskriterien außerhalb des Preises bei Bauvergaben 620  
Keine Sicherung des entgangenen Gewinns durch Sicherungshypothek 621

#### Gesellschaftsrecht

Kein Beitritt des Gesellschafters zum Aktivprozess der Gesellschaft 623  
Treupflicht bei unrichtiger Einladung zur Gesellschafterversammlung 623

#### Arbeitsrecht

R. von Steinau-Steinrück/K.-O. Burmann, Extremismus und Kündigung 626  
Vertragsauslegung bei der Verweisung auf einen Tarifvertrag 627

#### Insolvenzrecht

Anforderungen an ernsthaften, aber gescheiterten Sanierungsversuch 629  
Zumutbare Kosten für Prozessführung 629

#### Strafrecht

S. Beukelmann, Kausalitätsschwächen der Haftentschädigung 632  
Übersendung anonymisierter Strafurteile an Private 633

#### Verfahrens- und Kostenrecht

Einigungsgebühr bei Abrede über Teilanerkennnis und Teilklagerücknahme 635  
Verfahrenswert in Abänderungsverfahren nach dem VersAusglG 635

#### Anwalt und Kanzlei

C. Dahns, Die Pflicht zum Führen von Handakten 638  
Unvereinbare Tätigkeit bei einer Bank mit dem Anwaltsberuf 639



C.H. BECK

20/2018

4. Oktober 2018



L150201820

## AW-Prax Außenwirtschaftliche Praxis

Herausgegeben in Verbindung mit dem Europäischen Forum für Außenwirtschaft, Verbrauchsteuern und Zoll e.V. (EFA)

### Schriftleitung

Prof. Dr. Hans-Michael Wolfgang; redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

### Redaktion Außenhandelsrecht

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff, Rechtsanwalt redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

### Redaktion Exportkontrollrecht

Dr. Klaus Pottmeyer, Rechtsanwalt redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

### Redaktion Zollrecht

Prof. Dr. Peter Witte (stellvertretender Schriftleiter) redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

### Herausgeberbeirat

Dr. Angela Dube, Deutscher Industrie- und Handelskammertag (DIHK), Berlin

Prof. Dr. Dirk Ehlers, Zentrum für Außenwirtschaftsrecht e.V.

Carsten Fischer, Präsidialmitglied der Bundessteuerberaterkammer und Präsident der StBK Niedersachsen

RA Klaus John, Zentralverband Elektrotechnik- und Elektroindustrie e.V. (ZVEI), Frankfurt

Jan Jost, Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI), Berlin

RA Jutta Knell, Bundesverband Spedition und Logistik e.V. (BSL), Bonn

RA Olaf Kreuzer, Fribourg, Außenwirtschaftsrunde e.V.

RAin Claudia Kurz, Verband der chem. Industrie e.V., Frankfurt

RA Michael Lux, Brüssel

Dr. Anton Mairinger, Hofrat des Verwaltungsgerichtshofs, Wien

Dr. Klaus-Peter Müller-Eiselt, Vors. Richter am Bundesfinanzhof a.D., München

Georg Pietsch, Abteilungspräsident im Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn

Prof. Dr. Burghard Piltz, Rechtsanwalt, Hamburg

Prof. Dr. Achim Rogmann LL.M. (Murdoch), Brunswick European Law School an der Ostfalia Hochschule für angewandte Wissenschaften, Wolfenbüttel

Peter Scheben, Bundesverband der Deutschen Sicherheits- und Verteidigungsindustrie e.V.

Olaf Simonsen, Vizepräsident a.D., ehemals Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn

Prof. Dr. Walter-Michael Summersberger, Universität Linz

Dr. Bettina Vogl-Lang, Bundesministerium für Finanzen, Wien

Klaus Vorpeil, Rechtsanwalt, Mainz/Bad Kreuznach

Karl Wendling, Ministerialdirigent im Bundesministerium für Wirtschaft und Energie, Berlin

Stefan Wengler, Dipl.-Volksw., Außenhandelsvereinigung des Deutschen Einzelhandels e.V. (AVE), Köln

Oliver Wieck, ICC Germany e.V., Berlin

### Ständige Mitarbeiter

Dr. Susanne Aigner, Europäische Kommission, Brüssel

Stephan Alexander, Richter am Finanzgericht Düsseldorf

Dr. Kai Henning Felderhoff, AWB Rechtsanwaltsgesellschaft mbH, Münster

Prof. Dr. Dr. h.c. (UA) Lothar Gellert, Hochschule des Bundes, Münster

Prof. Dr. Reginhard Henke, Hochschule des Bundes, Münster

Serge Gummy, Eidg. Oberzolldirektion, Bern

Hans-Joachim Kampf, Dipl.-Finanzwirt, Hochschule des Bundes, Münster

Dr. Thomas Möller, Oberregierungsrat, Hauptzollamt Osnabrück

Karl-Heinz Palmes, Regierungsoberamtsrat beim Statistischen Bundesamt – Gruppe Außenhandel, Wiesbaden

Willi Vögele, Leitender Regierungsdirektor a.D., Freiburg i. Br.

Dr. Carsten Weerth, Dipl.-Finanzwirt, BSc. (Glasgow), LL.M., MA, Hauptzollamt Bremen

## Inhalt

### Beiträge · Aufsätze · Berichte

Dr. Gabriela Burkert-Basler/Dr. Günther Sprögel

■ **Blocking Statute der EU** 357

Wencke Kuhs

■ **Brasilien im Ausverkauf – wer bietet mehr?** 361

Dr. Kai Henning Felderhoff

■ **50 Jahre Zollunion (Teil 2)** 363

Barbara Nawrotzki

■ **Einstellungen von Flüchtlingen hinsichtlich technischer Unterstützung und Sanktionslistenprüfung** 369

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

■ **EU-Geheimnisschutzrichtlinie und Compliance im Unternehmen** 372

Oliver Schulz

■ **Unklare Sicherheiten** 374

Dr. Carsten Weerth

■ **UZK: Verschiebung der IT-Verfahren bis Ende 2025** 376

### RechtsprechungsReport

Dr. Ulrich Schrömbges/Karl Hannl

■ **Zum Ort der Einfuhr** 380

Dr. Kai Henning Felderhoff

■ **Wiederaufnahme von Antidumpingverfahren** 384



### Aus- und Weiterbildung

Manuel Sieben

■ **Lieferantenerklärungen (Teil 2)** 388

### Nachrichten

#### GesetzgebungsReport

#### SeminarKalender

#### StellenMarkt

finden Sie im „AW-Prax Newsticker“ als separate Ergänzung zum Heft!



### Impressum

355, 367

#### Beilagenhinweis:

Dieser Ausgabe liegen Beilagen, des Bundesanzeiger Verlags und der AWA bei. Wir bitten unsere Leser um Beachtung.

# Journal of Business Law

Issue 7 2018

## Table of Contents

### Articles

Three May Not Be A Crowd: Who Is in the Driver's Seat Under s.9  
of the Contract (Third Party Rights) Act 2017  
*Hong-Lin Yu* 539

To Pierce or Not to Pierce? A Doctrinal Reappraisal of Judicial  
Responses to Improper Exploitation of the Corporate Form  
*Gregory Allan* 559

Registration, Re-Characterisation of Quasi-Security and the Nemo  
Dat Rules  
*Duncan Sheehan* 584

The Bank of England's Statutory Immunity from Damage: Its Logic  
and Limits  
*Michael Salib* 606

### Book Review

*Stephen Todd* 633



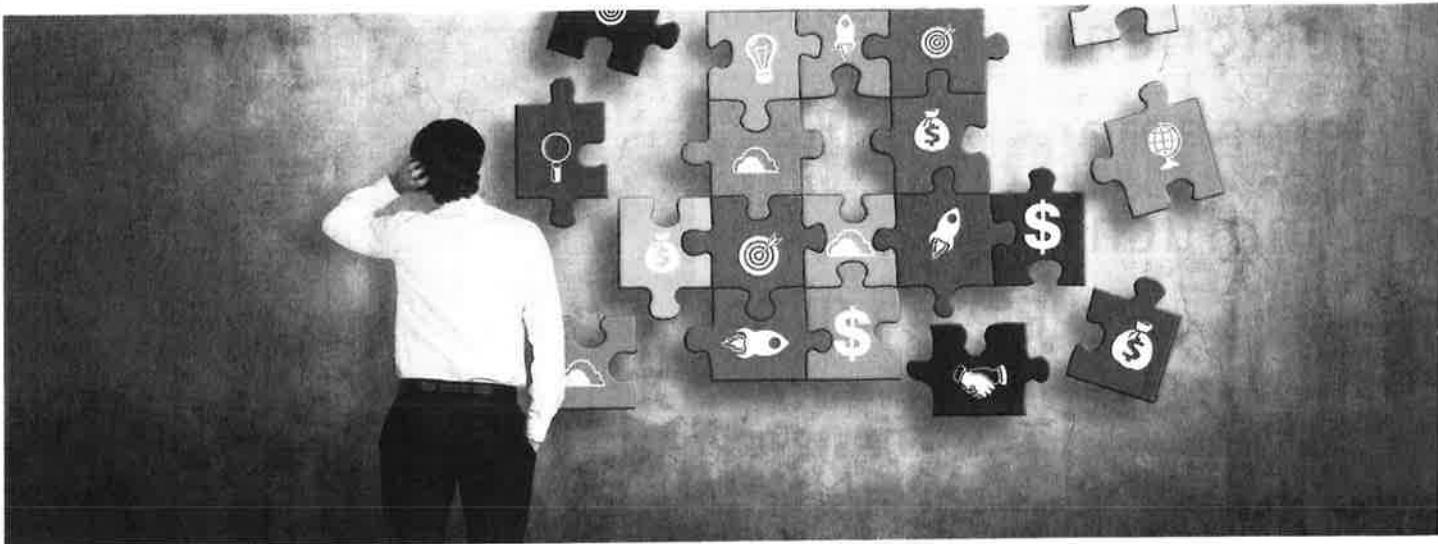
Solicitor.  
f Economics,  
Solicitor.  
r.  
s.  
y of  
Southampton.  
y, Barrister.  
idge.



## Projektorientierte Unternehmensführung

- \_Promotoren – wie sie die Organisationsentwicklung unterstützen
- \_Governance und Governmentality – das Yin und Yang der Steuerung
- \_Agilität und Stabilität – Unternehmen brauchen beides
- \_Gefühle in Projekten – wie ein konstruktiver Umgang gelingt

- \_Integration von Migranten – Fallstudie aus einem mittelständischen IT-Unternehmen
- \_Social Entrepreneurship – auf die Mission und die Praktiken kommt es an
- \_Changeprozesse neu denken – mit Widerstand produktiv umgehen



## Schwerpunkt Projektorientierte Unternehmensführung

### **300** Eine projektorientierte Organisation entwickeln

Die zentrale Rolle der Promotoren

**Patrick Lehner/Hans Georg Gemünden**

Um eine projektorientierte Organisation einzuführen, benötigt das Unternehmen verschiedene Kompetenzen, die über einen längeren Zeitraum entwickelt werden müssen. Dies kann nur gelingen, wenn die verschiedenen Hierarchieebenen und Abteilungen eng zusammenarbeiten und Promotoren diese Entwicklung vorantreiben.

#### Interview

### **306** Aus innerem Antrieb den Wandel fördern

Mit Stephan Walliser, Leiter Human Resources der Basler Versicherung AG, sprach Dr. Patrick Lehner für die zfo über aktuelle Trends im Projekt- und Entwicklungsmanagement und darüber, wie Promotoren bei organisationalen Veränderungen wirken.

### **309** Governance und Governmentality

Das Yin und Yang der Steuerung in projektbasierten Organisationen

**Ralf Müller/Hans Georg Gemünden**

Governance-Richtlinien gehören mittlerweile zum Standard einer guten Unternehmensführung. Damit sie greifen, braucht dieser Ordnungsrahmen aber auch eine zwischenmenschliche Dimension: die Governmentality. Der Beitrag beschreibt, wie sich beide Konzepte gegenseitig befruchten.

### **314** Agilität braucht Stabilität

Was Unternehmen von Kampfflugzeugen, James Bond und Moses lernen können

**Bodo Linke/Hans-Joachim Gergs/Arne Lakeit**

Je agiler eine Organisation ist, desto instabiler wird sie auch. Daher ist es wichtig, eine stabilisierende Unternehmenskultur und -identität zu schaffen. Führung bedeutet, die beiden Spannungspole Agilität und Stabilität ständig neu auszutarieren.

### **320** Emotionen

Eine Herausforderung für projektorientierte Organisationen

**Erik Schäfer/Georg Schreyögg**

Ein gescheitertes Projekt erzeugt Frustration und mindert eventuell die Motivation für künftige Projekte. Für projektbasierte Organisationen kann dies existenzbedrohend sein. Daher ist es für sie eine besondere, oft übersehene Herausforderung, negative Emotionen konstruktiv zu bewältigen.

#### Interview

### **327** Klassisch bei bekannten Anforderungen, agil bei unbekanntem

Prof. Dr. Guido Fischermanns, geschäftsführender Gesellschafter der ibo-Gruppe, erläutert im Gespräch mit Prof. Dr. Gerhard Schewe, wie bei der agile Organisationsstrukturen umgesetzt wurden und beantwortet auch die Frage, ob damit klassisches Projektmanagement zum Auslaufmodell wird.

Agilität braucht Stabilität – S. 314



Akteure der Integration – S. 337

Widerstand in Veränderungsprozessen – S. 357



## Führung & Leadership



330

### Predictive HR Analytics

Möglichkeiten und Grenzen des Einsatzes im Personalbereich

**Christoph Brüggemann/Heike Schinnenburg**

Big Data hat inzwischen auch den Personalbereich erreicht. Aber Predictive Analytics kann dort nur in engen rechtlichen und ethischen Grenzen eingesetzt werden. In einer Interviewstudie geben Personaler und Anbieter von Analysetools darüber Auskunft, was solche Tools leisten können.

### zfo-Toolkit

350

### Der Strategie-Diamant

Ein konsequenter Weg zur integrativen Strategieformulierung

**Heike Rawitzer/Jacques Hefti**



### zfo-Toolkit

353

### Rollenverträge

Die flexible Alternative zur Stellenbeschreibung

**Daniel Marek**



## Changemanagement

### Widerstand in Veränderungsprozessen

In eine produktive Dynamik überführen

**Erik Nagel/Peter Kels/Philipp Ott**

Führungskräfte haben mit Widerständen aus allen Richtungen zu kämpfen. Deren sachliche und emotionale Bewältigung ist durchaus anspruchsvoll. Eine empirische Untersuchung bei Führungskräften zeigt Wege, wie man mit Widerstand produktiv umgehen kann.

357

337

### Akteure der Integration

Die Rolle von Unternehmen im interkulturellen Integrationsprozess – eine Fallstudie

**Andreas Landes/Christoph Barmeyer**

Unternehmen, die Migranten einstellen, nehmen sie nicht nur in die eigene Organisation auf, sondern leisten auch einen Beitrag zu deren gesellschaftlicher Integration. Die Fallstudie arbeitet die Erfolgsfaktoren einer solchen interkulturellen Integration heraus.

343

### Was macht Social Entrepreneurship aus?

Ein Blick auf die Mission allein reicht nicht

**Ignas Bruder**

Wodurch wird unternehmerisches Handeln wirklich sozial? Der Begriff Social Entrepreneurship ist bislang nicht eindeutig definiert. Dieser Beitrag schafft einen Bezugsrahmen und entwickelt daraus eine Typologie, in der sich Unternehmen verorten können.



## Spektrum

336

Impressum

363

Bücher

364

Aktuelles

365

Verbandsmitteilungen

368

Call for Papers/Vorschau

# VersR *DB-L212*

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

Aus dem Inhalt

VersR 2018, 1157–1220

# 19

## Aufsätze

*Hopp, Nadine*

Die Altersvorsorge in der Einzelvollstreckung und Insolvenz 1157

*Tehrani, Dr. Ramin*

Das Wesen der Bindungswirkung im Haftpflichtversicherungsvertrag 1166

## Rechtsprechung

### OLG Hamm

Unzulässigkeit der konkreten Verweisung eines Rechtspfleger-Anwärters auf den Beruf Technischer Zeichner 1177

### OLG Celle

Keine Überprüfung der Unabhängigkeit des Treuhänders im Zivilrechtsstreit 1179

### BGH

Hausarzt muss Patienten unverzüglich über von Krankenhaus übermittelten bedrohlichen Befund informieren 1192

### BGH

Einschränkung des Schutzes der Privatsphäre eines Prominenten bei vorheriger „Selbstöffnung“ 1198

### KG

Berechnung von Schmerzensgeld und behinderungsbedingten Mehrbetreuungskosten bei schwer pflegebedürftigen Minderjährigen (mit Anmerkung von *Jaeger*) 1202

### BGH

Voraussetzungen der wirksamen Pfändung einer Berufsunfähigkeitsversicherung 1213

### BVerfG

Zulässigkeit der Einräumung einer letzten Nachbesserungsmöglichkeit der Tarifvertragsparteien bei der Zusatzversorgung 1216

Versicherungsrecht



---

**Aufsätze**


---

Hopp, Nadine

**Die Altersvorsorge in der Einzelvollstreckung und Insolvenz**

– Zugleich Anmerkung zum Urteil des BGH vom 16. 11. 2017 (IX ZR 21/17) VersR 2018, 288 –

1157

Tehrani, Dr. Ramin

**Das Wesen der Bindungswirkung im Haftpflichtversicherungsvertrag**

1166

**Bücher**

1173

**Literaturhinweise**

1174

---

**Rechtsprechung**


---

**Versicherungsvertragsrecht****Lebensversicherung**

OLG Karlsruhe 30. 5. 2018 (12 U 14/18)

**Verwirktes Widerspruchsrecht nach § 5 a Abs. 1 VVG a. F. trotz fehlerhafter Belehrung bei Leistungsantrag aus Berufsunfähigkeitszusatzversicherung**

1175

**Berufsunfähigkeitsversicherung**

OLG Hamm 31. 1. 2018 (20 U 33/17)

**Unzulässigkeit der konkreten Verweisung eines Rechtspfleger-Anwärters auf den Beruf Technischer Zeichner**

1177

**Krankheitskostenversicherung**

OLG Celle 20. 8. 2018 (8 U 57/18)

**Keine Überprüfung der Unabhängigkeit des Treuhänders im Zivilrechtsstreit**

1179

**Kfz-Kaskoversicherung**

OLG Saarbrücken 9. 5. 2018 (5 U 51/17)

**Eigentumsnachweis durch VN bei im eigenen Interesse genommener Fahrzeugversicherung**

1183

**Elektronik- und Betriebsunterbrechungsversicherung**

OLG Köln 19. 6. 2018 (9 U 60/17)

**Fortgesetztes versichertes Interesse bei streitigem Besitzrecht**

1186

**Wohngebäudeversicherung**

OLG Düsseldorf 26. 4. 2018 (4 U 15/18)

**Kein Ausgleichsanspruch für durch Dreijährigen verursachten Schaden ohne schuldhafte Aufsichtspflichtverletzung**

1191

**Haftungsrecht****Arzthaftung**

BGH 26. 6. 2018 (VI ZR 285/17)

**Hausarzt muss Patienten unverzüglich über von Krankenhaus übermittelten bedrohlichen Befund informieren**

1192

**Darlehen**

BGH 25. 4. 2017 (XI ZR 573/15)

**Anspruch des Darlehensnehmers auf Herausgabe mutmaßlich gezogener Nutzungen nach Widerruf von Darlehensverträgen**

1195

**Persönlichkeitsrecht**

BGH 12. 6. 2018 (VI ZR 284/17)

**Einschränkung des Schutzes der Privatsphäre eines Prominenten bei vorheriger „Selbstöffnung“**

1198

**Schadensberechnung**

KG 11. 12. 2017 (20 U 19/14)

**Berechnung von Schmerzensgeld und behinderungsbedingten Mehrbetreuungskosten bei schwer pflegebedürftigen Minderjährigen mit Anmerkung: Lothar Jaeger**

1202

**Inhalt****Verjährung**

OLG Oldenburg	28. 8. 2018	(2 U 66/18)	<b>Verjährung rechtskräftig festgestellter Ansprüche auf Ersatz von Rezept- und Fahrtkosten nach einem Verkehrsunfall</b>	1209
---------------	-------------	-------------	---	------

**Straßenverkehr****Fußgänger**

OLG Düsseldorf	10. 4. 2018	(I-1 U 196/14)	Anrechnung der einfachen Kfz-Betriebsgefahr (hier: 20 %) bei Unfall mit Fußgänger bei unvorsichtiger Fahrbahnüberquerung	1210
----------------	-------------	----------------	--	------

**Prozessrecht****Rechtliches Gehör**

BGH	13. 3. 2018	(VI ZR 281/16)	Gehörsverstoß durch Übergehen von wesentlichem Parteivortrag	1211
BGH	24. 4. 2018	(VI ZB 48/17)	Verletzung des Anspruchs auf rechtliches Gehör durch Entscheidung über Wiedereinsetzungsantrag vor Ablauf der Monatsfrist	1212

**Zwangsvollstreckung**

BGH	25. 1. 2018	(IX ZR 104/17)	<b>Voraussetzungen der wirksamen Pfändung einer Berufsunfähigkeitsversicherung</b>	1213
-----	-------------	----------------	--	------

**Arbeitsrecht****Zusatzversorgung**

BVerfG	9. 5. 2018	(1 BvR 1884/17)	<b>Zulässigkeit der Einräumung einer letzten Nachbesserungsmöglichkeit der Tarifvertragsparteien bei der Zusatzversorgung</b>	1216
--------	------------	-----------------	---	------

**Auslandsrecht (Österreich)****Berufsunfähigkeitsversicherung**

OGH	21. 2. 2018	(7 Ob 21/18 s)	Analoge Anwendung der Dreijahresfrist des § 163 VersVG für die Lebensversicherung auf die Berufsunfähigkeitsversicherung	1218
-----	-------------	----------------	--	------

# GRUR

Gewerblicher Rechtsschutz und  
Rechtsprechungs-Report

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 176

Zeitschrift  
der Deutschen  
Vereinigung für  
gewerblichen  
Rechtsschutz  
und Urheberrecht

[www.grur.org](http://www.grur.org)



- 393** DANIEL HOPPE/CHRISTIAN DONLE  
Die Rechtsprechung der deutschen Instanzgerichte  
zum Patent- und Gebrauchsmusterrecht seit dem  
Jahr 2017
- 406** LG München I  
Öffentliche Zugänglichmachung in geschlossener  
Facebook-Gruppe – Mythos H.
- 409** OLG Frankfurt a. M.  
Markenmäßige Benutzung eines Kennzeichens im  
Bekleidungssektor – Damen Hose MO
- 417** OLG Köln  
Wettbewerbsrechtlicher Leistungsschutz für  
Lippenpflegeprodukt – Lippenstiftkugel
- 422** OLG Frankfurt a. M.  
Unzulässiger Rückkaufhandel bei gebrauchten Pkws  
– Cash Drive-Modell
- 424** OLG Jena  
Fehlende Grundpreisangabe bei fertigverpackten  
Kaffeekapseln – Kaffeekapsel
- 431** OLG Köln  
Gewinnabschöpfung bei unzulässig überhöhten  
Schadenspauschalen – Schadenspauschale für  
Mahnung
- 436** OLG Hamburg  
Nachweis der Wirksamkeit eines Arzneimittels durch  
wissenschaftliche Studien – Post-Marketing-  
Surveillance-Studie

## 10/2018

Seiten 393 bis 440 · 18. Jahrgang · Oktober 2018  
München · Frankfurt am Main

## INHALT

- RECHTSPRECHUNGSBERICHT **393** DANIEL HOPPE/CHRISTIAN DONLE  
Die Rechtsprechung der deutschen Instanzgerichte zum Patent- und  
Gebrauchsmusterrecht seit dem Jahr 2017



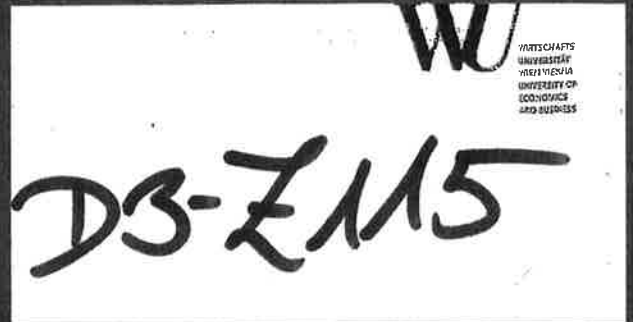
### RECHTSPRECHUNG

- URHEBERRECHT **405** OLG Hamm 11.4.2018 – 32 SA 4/18  
Urheberrechtsstreitigkeit nur bei Notwendigkeit spezialisierten Sach-  
verständes – **Beratervertrag**
- 406** LG München I 31.1.2018 – 37 O 17964/17  
Öffentliche Zugänglichmachung in geschlossener Facebook-Gruppe  
– **Mythos H.**
- 408** AG Frankenthal 25.4.2018 – 3 c C 251/17  
Schadensberechnung beim Download von Dateifragmenten  
– **Redemption (Ls.)**
- MARKEN- UND **409** OLG Frankfurt a. M. 7.6.2018 – 6 U 94/17  
KENNZEICHENRECHT Markenmäßige Benutzung eines Kennzeichens im Bekleidungssektor  
– **Damen Hose MO**
- 411** OLG Frankfurt a. M. 15.2.2018 – 6 U 136/16  
Geringe Kennzeichnungskraft eines Firmenschlagwortes für Regelungs-  
technik – **INTER CONTROL**
- WETTBEWERBSRECHT **417** OLG Köln 16.2.2018 – 6 U 90/17  
Wettbewerbsrechtlicher Leistungsschutz für Lippenpflegeprodukt  
– **Lippenstiftkugel**
- 422** OLG Frankfurt a. M. 1.2.2018 – 6 U 49/17  
Unzulässiger Rückkaufhandel bei gebrauchten Pkws  
– **Cash Drive-Modell**
- 424** OLG Jena 28.2.2018 – 2 U 460/17  
Fehlende Grundpreisangabe bei fertigverpackten Kaffeekapseln  
– **Kaffeekapsel**
- 428** OLG Dresden 10.4.2018 – 14 U 82/16  
Rückzahlungspflichten von Pauschalbeträgen für Pfändungsbearbeitung  
– **Kontobelastung bei Pfändung**

- 431** OLG Köln 20.7.2018 – 6 U 26/18  
Gewinnabschöpfung bei unzulässig überhöhten Schadenspauschalen  
– **Schadenspauschale für Mahnung**
- 434** LG Stuttgart 26.2.2018 – 35 O 57/17 KfH  
Irreführende Werbung für Gebührenfreiheit eines Girokontos  
– „**Schnipp, Schnapp – Gebühren ab**“

HEILMITTELWERBERECHT **436** OLG Hamburg 5.4.2018 – 3 U 177/17  
Nachweis der Wirksamkeit eines Arzneimittels durch wissenschaftliche  
Studien – **Post-Marketing-Surveillance-Studie**

# Wirtschaftspolitische Blätter



## → ZUKUNFT DER EUROPÄISCHEN UNION

MIT BEITRÄGEN VON

- MARKUS BEHAM → BENJAMIN BITTSCHI
- FRITZ BREUSS → BERTHOLD BUSCH
- KLAUS GRETSCHMANN → DAVID HEROK
- RENATE HORNUNG-DRAUS → MARTIN G. KOCHER
- REINHOLD LOPATKA → JÜRGEN MATTHES
- RAINER MÜNZ → REINHARD NECK
- GUNTHER SCHNABL → KLAUS WEYERSTRASS
- THOMAS WIESER

**3|2018**

65. JAHRGANG

MANZ 

**WKO** 

WIRTSCHAFTSKAMMER ÖSTERREICH

# INHALTSVERZEICHNIS

Editorial ..... 323

## SCHWERPUNKT ZUKUNFT DER EUROPÄISCHEN UNION

*Rainer Münz*

Europas Bevölkerung heute und morgen – Demographische Trends und Herausforderungen im 21. Jahrhundert ..... 327

*Fritz Breuss*

Die Globalisierungs- und Erweiterungsstrategie der EU ..... 343

*Markus Beham*

Herausforderungen und Strategien für die Handels- und Investitionsschutzpolitik der EU ..... 359

*Klaus Gretschmann*

Goldmine und Minenfeld: EU Politik für mehr Wettbewerbsfähigkeit . 369

*Renate Hornung-Draus*

Die Zukunft des Sozialen Europas – Rückbesinnung auf die wirtschaftlichen Grundlagen sozialen Fortschritts und Subsidiarität statt zentralistischer Überregulierung ..... 381

*Benjamin Bittschi/Martin G. Kocher/Klaus Weyerstraß*

Finanzierung der EU nach dem Brexit: Eine Analyse des Mehrjährigen Finanzrahmens 2021–2027 ..... 397

*Reinhard Neck*

Strategische Politikgestaltung in der Währungsunion: Konflikt oder Kooperation von Geld- und Budgetpolitik? ..... 413

*Thomas Wieser*

Wirtschaftliche Verflechtungen und Autonomie in Europa ..... 431

*Jürgen Matthes/Berthold Busch*

Braucht der Euroraum ein fiskalisches Stabilisierungsinstrument? – Eine Bewertung der aktuellen Vorschläge ..... 441

*Reinhold Lopatka*

Subsidiarität – ein Grundprinzip der EU – Anspruch und Wirklichkeit im Gleichklang? ..... 453

*David Herok/Gunther Schnabl*

Europäische Geldpolitik, Zombiefizierung und Wachstum in Europa . 463

Impressum ..... 479

325

39. Jahrgang  
Heft 41  
12. Oktober 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 Altmeppen  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. A. Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter  
Prof. Dr. Moritz Brinkmann  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. C.-W. Canaris  
Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke  
Prof. Dr. Horst Eidenmüller  
Prof. Dr. Dr. h. c. Holger Fleischer  
Prof. Dr. Walter Gerhardt  
RA Dr. Burkard Göpfert  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. W. Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker  
Prof. Dr. Mathias Habersack

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


**Inhaltsverzeichnis**

**ZIP-aktuell**

EuGH: Vollziehungsfrist für Arresttitel aus anderem EU-Mitgliedstaat .....	A 79	Nr. 266
EuGH zur Einstufung als Gewerbetreibender bei Online-Verkauf .....	A 79	Nr. 267
BGH zur Auslegung der Mehrheitsklausel einer Publikums-personengesellschaft .....	A 79	Nr. 268
BFH: Keine Anwendung des Sanierungserlasses in Altfällen .....	A 80	Nr. 269
OLG München zur Mitteilungspflicht über 25 %-Anteil an AG ...	A 80	Nr. 270
Rückgang der Unternehmensinsolvenzen .....	A 80	Nr. 271



**Aufsätze**

<i>Dirk Kocher</i> <i>Joachim Frhr. von Falkenhausen,</i> <i>Hamburg</i>	 Aktuelles und Ungeklärtes zur Kapitalerhöhung mit vereinfachtem Bezugsrechtsausschluss nach § 186 Abs. 3 Satz 4 AktG .....	1949
<i>Christoph Morgen</i> <i>Gunnar Rathje, Hamburg</i>	Stellt eine positive Liquidationsprognose eine positive Fortführungsprognose i. S. d. § 19 Abs. 2 Satz 1 InsO dar? .....	1955
<i>Andreas Bergmann, Hagen</i>	Liquidieren statt Abfinden .....	1963

**Rechtsprechung**

**Bank- und Kreditsicherungsrecht**

LG Leipzig	13. 6. 2018 – 05 O 2018/17	Unzulässige Beschränkung des Verfügungsrahmens einer Girocard bei Basiskonto .....	1967
---------------	----------------------------	--	------



## Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

BAG	27. 6. 2018 – 10 AZR 295/17 +	<b>Keine analoge Anwendung des bei nominellen Kapitalerhöhungen bestehenden Verwässerungsschutzes auf effektive Kapitalerhöhungen</b> . . . . .	1969
KG	17. 9. 2018 – 22 W 57/18	<b>Keine Verwendung der Bezeichnung „Partners“ in Firma einer GmbH</b> . . . . .	1975
OLG Düsseldorf	4. 6. 2018 – I-26 W 12/17 (AktE)	Mitbestimmter Aufsichtsrat in aufgrund tatsächlicher Geschäftstätigkeit als Konzernobergesellschaft anzusehender Holdinggesellschaft unter Zurechnung der Mitarbeiter ihrer Beteiligungsgesellschaften . . . . .	1976

## Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	27. 2. 2018 – VI ZR 489/16 +	Unterlassungsanspruch gegen Internet-Suchmaschinenbetreiber nur bei klar erkennbarer Persönlichkeitsrechtsverletzung . . . . .	1980
-----	------------------------------	--	------

## Insolvenz- und Sanierungsrecht

OLG Karlsruhe	8. 3. 2018 – 9 U 67/16	<b>Bargeschäftsprivileg bei der Rückzahlung eines Gesellschafterdarlehens</b> . . . . .	1987
LAG Köln	7. 9. 2018 – 4 Ta 91/18	Vor Insolvenzeröffnung durch rechtskräftiges Teilurteil titulierte Gerichtskosten als Insolvenzforderung . . . . .	1990
AG Düsseldorf	29. 3. 2018 – 502 IN 216/15	Kein Rechtsbehelf gegen Beschluss einer Gläubigerversammlung . . . . .	1992

## Arbeits- und Sozialrecht

BAG	23. 5. 2018 – 7 ABR 60/16	<b>Konzernbetriebsrat nur bei inländischem Sitz des herrschenden Unternehmens</b> . . . . .	1993
BAG	25. 4. 2018 – 2 AZR 493/17 +	Keine nachträgliche Zulassung einer Kündigungsschutzklage wegen längerem Auslandsaufenthalt (LS). . . . .	1996

39. Jahrgang  
Heft 40  
5. Oktober 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 Altmeppen  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. A. Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter  
Prof. Dr. Moritz Brinkmann  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. C.-W. Canaris  
Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke  
Prof. Dr. Horst Eidenmüller  
Prof. Dr. Dr. h. c. Holger Fleischer  
Prof. Dr. Walter Gerhardt  
RA Dr. Burkard Göpfert  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. W. Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker  
Prof. Dr. Mathias Habersack

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

**Inhaltsverzeichnis**

**ZIP-aktuell**

EuGH: Besonderer Schutz für stillende, Nacharbeit leistende Arbeitnehmerinnen .....	A 77	Nr. 258
EuGH: Flugpreiserstattung bei Annullierung inklusive Vermittlerprovision .....	A 77	Nr. 259
BGH zu fristloser und hilfswieser ordentlicher Kündigung eines Wohnraummietvertrags .....	A 77	Nr. 260
BAG: Keine Verzugs pauschale bei verspäteter Entgeltzahlung .....	A 77	Nr. 261
KG: Keine Firma einer GmbH mit Bezeichnung „Partners“ .....	A 77	Nr. 262
OLG Köln zur Aussetzung wegen faktischer Voreigenschaft .....	A 78	Nr. 263
SG Mainz zur Höhe des Insolvenzgeldes bei sittenwidrigem Lohn .....	A 78	Nr. 264
DAV: Stellungnahme zur Änderung des UmwG .....	A 78	Nr. 265

**Aufsätze**

<i>Dominik Skauradzun, Fulda</i>	Die praktische Konkordanz bei der Steuerfreiheit von Sanierungserträgen anhand §§ 3a, 3c EStG, § 7b GewStG n. F. ....	1901
<i>Andreas Möhlenkamp, Essen/Duisburg</i>	Steuerfreie Sanierungsgewinne, EU-Beihilfenverbot und Wettbewerb .....	1907
<i>Lukas Beck, Hanau</i>	Musterfeststellungsverfahren und einheitliche Tatsachenfeststellung ...	1915

**Rechtsprechung**

**Bank- und Kreditsicherungsrecht**

OLG Dresden	10. 4. 2018 – 14 U 82/16	Kein Anspruch einer Bank auf pauschale Aufwandsgebühr für die Durchführung einer Kontopfändung .....	1919
-------------	--------------------------	--	------

## Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

BGH	10. 7. 2018 – II ZR 24/17 +	Haftung des Vorstandsmitglieds gegenüber AG trotz zuvor erklärter Einwilligung des Alleinaktionärs in das haftungsbegründende Geschäft . . . . .	1923
OLG Celle	7. 9. 2018 – 9 W 31/18	Zur Berücksichtigung von Leiharbeitnehmern für Schwellenwert der Unternehmensmitbestimmung . . . . .	1929
OLG München	28. 8. 2018 – 31 Wx 61/17	Zum wichtigen Grund für die gerichtliche Abberufung eines Aufsichtsratsmitglieds . . . . .	1932

## Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	23. 8. 2018 – III ZR 192/17	Zur Inhaltskontrolle von Entgeltklauseln für Post-Versand und Möglichkeit des Selbstausdrucks von Eintrittskarten („Preisnebenabreden“) . . .	1934
-----	-----------------------------	---	------

## Insolvenz- und Sanierungsrecht

BFH	5. 7. 2018 – XI B 17/18	Keine Anfechtbarkeit der unwidersprochen gebliebenen Feststellung einer Umsatzsteuerforderung zur Insolvenztabelle . . . . .	1938
OLG Hamburg	18. 7. 2018 – 11 U 150/16	Zur Rückforderung von an den Kommanditisten einer insolventen KG geleisteten Ausschüttungen durch den Insolvenzverwalter . . . . .	1940
AG Essen	1. 8. 2018 – 163 IK 206/15	Fortgeltung der Verstrickungswirkungen im Insolvenzverfahren bis zur förmlichen Aufhebung der Vollstreckungshandlung . . . . .	1941

## Arbeits- und Sozialrecht

BAG	27. 6. 2018 – 10 AZR 290/17 +	Rückzahlung von tariflicher Sonderzahlung bei Beendigung des Arbeitsvertrags vor Stichtag im Folgejahr . . . . .	1943
-----	-------------------------------	--	------

## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 41/2018

### ZInsO-Aufsätze

- Das Pfandrecht des Vermieters und dessen Berücksichtigung in der Mieterinsolvenz** ..... 2225  
*von Rechtsanwalt Henrik Barthen und Rechtsanwalt/Justizrat Günter Staab, Saarbrücken*
- Haftung des Insolvenzverwalters und eigenverwaltender Organe.** ..... 2234  
*von Richter am Bundesgerichtshof Professor Dr. Markus Gehrlein, Karlsruhe*

### ZInsO-Dokumentation

- Konsolidierte Fassung des EU-Restrukturierungsvorschlags** ..... 2242

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

- In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts ..... 2248

### ZInsO-Rechtsprechungsreport



#### Entscheidungsreport

##### • Insolvenzrecht

- Berufsrecht: Anwaltliche Werbung um Erteilung eines Einzelauftrags gegenüber Nichtmandanten aufgrund von Auskünften aus dem Insolvenzregister** ..... 2249  
*BGH, Urt. v. 2. 7. 2018 – AnwZ (Brfg) 24/17*
- Kausalzusammenhang zwischen fehlerhaftem Gutachten und gerichtlicher Entscheidung** ..... 2251  
*BGH, Beschl. v. 30. 8. 2018 – III ZR 363/17*
- Mitgliedschaft im Gläubigerausschuss: Recht auf Teilnahme an Ausschusssitzung** ..... 2252  
*OLG Celle, Urt. v. 21. 8. 2018 – 13 U 104/17*
- Gewerbeuntersagung nach Einstellung des Insolvenzverfahrens wegen Masseunzulänglichkeit** ..... 2258  
*VG Saarlouis, Urt. v. 22. 8. 2018 – 1 K 770/18*
- Eintragung eines Insolvenzvermerks einer Verfügungsbeschränkung des Gesellschafters in das Grundbuch nach Anerkennung der Grundbuchfähigkeit der GbR bei der Insolvenz eines ihrer Gesellschafter** ..... 2260  
*AG Mannheim, Beschl. v. 7. 10. 2016 – 4 IE 1120/16*

##### • Insolvenzkapitalmarktrecht

- Verjährungsbeginn für (Außenhaftungs-)Freistellungsanspruch des Treuhänders gegenüber Treugeber in Fondsgesellschaft Publikumsgesellschaft** ..... 2264  
*OLG Bremen, Urt. v. 21. 6. 2018 – 3 U 35/17*
- Keine Zuständigkeit der Finanzgerichte für Ansprüche des Insolvenzverwalters gegenüber Kommanditisten nach §§ 171, 172 HGB** ..... 2268  
*OLG Karlsruhe, Beschl. v. 9. 8. 2018 – 14 W 37/18*

##### • Insolvenzsteuerrecht

- Steuerliche Berücksichtigung des Ausfalls einer privaten Darlehensforderung auch bei Anzeige der Masseunzulänglichkeit** ... 2270  
*FG Düsseldorf, Urt. v. 18. 7. 2018 – 7 K 3302/17 E*

• **Verbraucherinsolvenz**

**Zeitpunkt der möglichen Rücknahme eines Antrags auf Erteilung der Restschuldbefreiung** ..... 2271  
*LG Landshut, Beschl. v. 9. 8. 2017 – 33 T 334/16*

## HERAUSGEBER

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • Michael Bretz • RA Dr. Christian Brinkmans • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH Prof. Dr. Markus Gehrelein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RiAG Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Küpper • 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 Onusseil • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Dr. Christoph Poertzgen • RA Stephan Ries • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn • RiBGH a.D. Gerhard Vill • OStA Raimund Weyand

### Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

### Gründungsherausgeber:

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

### Urheber- und Verlagsrechte:

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

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

## IMPRESSUM

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

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

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** 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 Hölter, Kathrin Gehrelein

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

**IN ALLER KÜRZE**

323

**THEMA**

<b>Wolfgang Kolmasch:</b> Die Anrechnung der Familienbeihilfe auf den Kindesunterhalt ab 2019	324
<b>Johannes Mayrhofer:</b> Beginn der Gewährleistungsfrist bei „ausdrücklich“ zugesicherten Eigenschaften	328

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 4. 10. 2018)	331
--	-----

**RECHTSPRECHUNG****»FAMILIENRECHT**

Zuständigkeitsübertragung in Pflegschaftssache trotz offenen Antrags?	332
Restgeldunterhalt bei gleichwertiger Betreuung und unterschiedlichen Einkommen der Eltern	332
Zielstrebigkeit eines Fachhochschulstudiums	332
Anspannungsgrundsatz beim Scheidungsunterhalt	333

**»SACHENRECHT**

Konkludenter Abschluss eines Servitutsbestellungsvertrags	333
Schikaneeinwand gegen Servitutenklage regelmäßig unbegründet	333
Nutzung der Sache durch einen Miteigentümer	334

**»ERBRECHT**

Anerbenrecht – Bestimmung des Übernahmewerts	334
--	-----

**»MIET- UND WOHNRECHT**

Schenkung des Wohnungseigentumsobjekts durch den Wohnungseigentumsbewerber	334
Keine Neufestsetzung der Jahresmietwerte wegen Widmungsänderung	335
Einzäunung des im Zubehörwohnungseigentum stehenden Gartens – keine genehmigungsbedürftige Änderung	335
Aktivlegitimation der Eigentümergemeinschaft für Beseitigungs- und Schadenersatzansprüche?	335
Überprüfung der Heizkostenabrechnung des Verwalters – keine Zuständigkeit der Schlichtungsstelle	336
Wohnungsgemeinnützigkeit – keine Befreiung eines Erdgeschoßmieters von den Liftkosten	336

**»SCHADENERSATZ**

Schadenersatz wegen Warnpflichtverletzung bei widersprüchlichem Werkvertrag	336
Kausalität setzt nicht Ausschließlichkeit voraus	337
Anrechnung eines Mitverschuldens nur bei adäquatem Kausalzusammenhang	337
Vorrangsituation an Kreuzungen mit Radwegende	338



## »VERFAHRENSRECHT

Internationaler Gerichtsstand des Erfüllungsorts bei Dienstleistungsverträgen	338
Notwendige Delegation – Auswahl des zuständigen Gerichts	339
Einschränkung des Antrags auf Kosten im Außerstreitverfahren	339

## »EXEKUTIONSRECHT

Eventualmaxime im Oppositionsverfahren für Kläger und Beklagten	339
---	-----

## LITERATURÜBERSICHT

340

**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@lexisnexis.at

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber** **ISD § 1 Abs 1 Z 8 und Z 9 MedienG:** LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: Marxergasse 25, 1030 Wien | Unternehmensgegenstand: LexisNexis ARD Orac ist ein führender Fachverlag in Österreich im Bereich Steuern, Recht und Wirtschaft, der die Tradition der Verlagshäuser Orac und ARD unter internationalem Dach fortführt. LexisNexis ARD Orac ist ein Tochterunternehmen der international tätigen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Alberto Sanz de Lama | Unbeschränkt haftender Gesellschafter: Orac Gesellschaft m.b.H., Marxergasse 25, 1030 Wien | Kommanditist: Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H., Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Beteiligungsverhältnisse: 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@lexisnexis.at

**Abonentenservice:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

Derzeit gilt Anzeigenpreislste Stand Jänner 2018 | 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 Jahresschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest. ISSN 1996-2428.

**Verlagsrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte bleiben vorbehalten. Kein Teil dieser Zeitschrift darf ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Fotokopie, Mikrofilm, Aufnahme in eine Datenbank oder auf Datenträger oder auf andere Verfahren – reproduziert oder in eife 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 Zeitschriftenautoren/innen und -autoren (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.at/agb/agb-zeitschriftenautoren/>) sowie unsere Datenschutzerklärung (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.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.**

# DER BETRIEB

1948 | 2018

70  
JAHRE

40

Seite 2381 – 2444  
5. Oktober 2018  
71. Jahrgang



D3-Z12

## Herausgeber

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser  
Prof. Dr. Johanna Hey  
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinshoff  
Friedrich Merz

## Magazin

### Gastkommentar

Thomas Küffner  
Haftungsfälle Umsatzsteuer:  
Haftungsprävention durch Tax  
Compliance

### Interview

Lars Christian Möller  
Ausschlussklausel  
und Mindestlohn:  
Klare Vorgaben vom BAG  
zur Vertragsgestaltung

## Betriebswirtschaft

Andreas Creutzmann/Alissa Spies/Jörn Stellbrink  
Theorie und Praxis der Wechselkursprognose bei Unternehmens-  
bewertungen zur Ermittlung einer angemessenen Barabfindung 2381

## Steuerrecht

Sascha Bleschick  
Die Kassen-Nachschau 2390

## Georg Crezelius

Gesellschafterdarlehen: FG Berlin-Brandenburg contra BFH 2401

Ablehnung der BFH-Rspr. zur Abzugsfähigkeit privater Forderungs-  
verluste (S. Amann) 2404

Sperrwirkung des „Dealing at arm's length“-Grundsatzes gegenüber  
Einkünftekorrektur nach § 1 AStG (T. Müller) 2406

Automatischer Austausch von Finanzinformationen in Steuersachen (BMF) 2407

## Wirtschaftsrecht

Tim Oliver Brandt/ Mike Karl Schmidt  
Die britische Limited nach dem Brexit – RefE zur Änderung des UmwG  
mit weiteren Handlungsoptionen für betroffene Gesellschaften 2417

Zur Abtretbarkeit von Ersatzansprüchen wegen verbotener Zahlungen  
des Geschäftsführers im Rahmen eines Vergleichs des Insolvenzverwalters  
(T. Göcke) 2422

Zur Haftung eines Vorstandsmitglieds wegen unterlassener Einholung  
eines Zustimmungsbeschlusses des Aufsichtsrats (BGH) 2423

## Arbeitsrecht

Norbert Minn  
Die neuen Reformvorhaben im Bereich Gesundheit und Pflege 2433

Nachträgliche Zulassung einer Kündigungsschutzklage (C. Klumpp) 2438

Online-Betriebsratswahlen – zwar unwirksam, aber nicht nichtig! (J. Blattner) 2439

Anhörung des Arbeitnehmers als Voraussetzung für die Wirksamkeit  
einer Verdachtskündigung und Anforderungen an deren Inhalt und  
Ausgestaltung (BAG) 2440

Im Abonnement enthalten:

**DER LIVE  
BETRIEB**  
Ihre App - täglich aktuell

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt  
FACHMEDIEN**



# KoR IFRS

D3-Z291

## » Internationale und kapitalmarktorientierte Rechnungslegung

**Fachbeirat:** Prof. Dr. Andreas Barckow • Prof. Dr. Axel Haller • Prof. Dr. Sven Hayn • Prof. Dr. Peter Kajüter • Dr. Harald Köster • Prof. Dr. Peter Leibfried • Prof. Dr. Martin Schmidt • Prof. Dr. Bernd Stibi • Prof. Dr. Isabel von Keitz • Prof. Dr. Patrick Velte • Prof. Dr. Johannes Wirth • Prof. Dr. Jochen Zimmermann • Prof. Dr. Henning Zülch

### THEMENHEFT: NICHTFINANZIELLE ASPEKTE IN UNTERNEHMENSSTEUERUNG UND UNTERNEHMENSBERICHTERSTATTUNG

*Deborah Nagel/Lisa Koep/Edeltraud Günther/Thomas Günther*  
„Diesel-Gate“ in der Risikoberichterstattung

421

*Michael Graßmann/Teresa Krannich/Thomas Günther/Edeltraud Günther*  
Die nichtfinanziellen Erklärungen der DAX30-Unternehmen

431

*Thomas M. Fischer/Kim T. Baumgartner*  
Nichtfinanzielle Aspekte und immaterielle Werte im Controlling

442

*Heinz-Georg Baum/Gernot Pehnelt*  
Recyclingquoten zwischen ökologischem Maximum, volkswirtschaftlichem Optimum und betriebswirtschaftlicher Rationalität

450

*Kai-Uwe Marten/Serafin G. K. Weigt*  
Die Prüfung nichtfinanzieller Informationen

454

*Tami Dinh/Wolfgang Schultze/Chang Zhao*  
Alternative Performance Measures – Neueste Entwicklungen und Erkenntnisse aus der internationalen Forschung

460

*Christian Fink*  
Ausgewählte Anwendungsfragen zur nichtfinanziellen Konzernberichterstattung in der Berichtspraxis im MDAX

467

*Axel Haller/Stefan Gruber*  
Aufnahme nichtfinanzieller Informationen in die Lageberichterstattung – Auswirkungen auf die Überwachungsfunktion des Aufsichtsrats

474

#### RECHNUNGSLEGUNG & INVESTOR RELATIONS

*Henning Zülch*  
Investors' Darling 2018: Die Beurteilung der Finanzkommunikation vor dem Hintergrund aktueller Herausforderungen

486

Im Abonnement enthalten:

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt**  
**FACHMEDIEN**

**Themenheft**

# Betriebs Berater

BB

WU

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-ZM

41 | 2018

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Int. StR ... M&A ... Abschlussprüfung ... MiLoG ... Recht ... 8.10.2018 | 73. Jg. Seiten 2369–2432

## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Franz Josef Düwell**

Befristungsrecht: Warten auf den Gesetzgeber



## WIRTSCHAFTSRECHT

**Prof. Dr. Markus Gehrlein, RiBGH**

BB-Rechtsprechungsreport zur Unternehmensinsolvenz 2017/2018 – Teil 1 | 2370

## STEUERRECHT

Dipl.-Kfm. **Michael Graf, RA/StB**

Die unendliche Geschichte des § 50d Abs. 3 EStG | 2391

**Dr. Peter Ratz, RA, und Dr. Christian Steffens, StB**

Steuerliche Behandlung von W&I-Versicherungsprämien | 2396

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Prof. Dr. Reiner Quick**

Abschlussprüferhonorare in den Anhangangaben der DAX30-Unternehmen  
im Lichte der neuen EU-Verordnung | 2411

## ARBEITSRECHT

**Prof. Dr. Gregor Thüsing, LL.M., und Gisela Hütter**

Gedanken zur Weiterentwicklung des MiLoG | 2420

BB-Rechtsprechungsreport  
Unternehmensinsolvenz  
2017/2018 – Teil 1

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

2369

Entscheidungen

**EuGH:** Neue Prüfung der Kartellbuße gegen Infineon (26.9.2018 – C-99/17 P)

**BGH:** Zustimmungsvorbehalt zu Gunsten des Aufsichtsrats – Einwand rechtmäßigen Alternativverhaltens durch Vorstand bei Kompetenzverstoß zulässig (10.7.2018 – II ZR 24/17)

**BGH:** Erbgangsgleiche Gesamtrechtsnachfolge bei Ausscheiden eines Gesellschafters aus einer zweigliedrigen Personenhandelsgesellschaft – analoge Anwendung von § 40 Abs.1 GBO (5.7.2018 – V ZB 10/18)

**OLG Köln:** Übernahme der Postbank – keine Aussetzung eines erstinstanzlichen Klageverfahrens gegen den Willen der Kläger (16.8.2018 – 4 W 34/18)

Aufsatz

Prof. Dr. Markus Gehrlein, Richter am BGH

2370

BB-Rechtsprechungsreport zur Unternehmensinsolvenz 2017/2018 – Teil 1

Auch im Berichtsjahr 2017/2018 hat der BGH die höchstrichterliche Rechtsprechung zum Insolvenzrecht fortgeschrieben, wie dieser und frühere in dieser Zeitschrift erschienene Rechtsprechungsberichte verdeutlichen. Der Beitrag behandelt in Teil 1 Fragestellungen rund um das Eröffnungsverfahren und das eröffnete Verfahren. Die Insolvenzanfechtung, der weiterhin eine ungebrochen hohe Bedeutung zukommt, ist Gegenstand des zweiten Teils des BB-Rechtsprechungsreports, der in Heft 43 publiziert wird.

Entscheidungen

**BGH:** Entgeltlichkeit von Zahlungen an einen stillen Gesellschafter (5.7.2018 – IX ZR 139/17) 2384

**OLG Frankfurt a. M.:** Ordnungsgemäße Zusammensetzung des Aufsichtsrats bei der SE (27.8.2018 – 21 W 29/18) 2387

Neuerscheinung Buch

Säcker, Band 3, Europäische und deutsche Rechtsverordnungen zum Energierecht  
4. Auflage 2018, 3.232 Seiten, Geb., € 329,-  
ISBN: 978-3-8005-1562-2 / Infos unter: www.shop.ruw.de

BetriebsBerater

3. FRANKFURTER STEUERKONGRESS

18. OKTOBER 2018, FRANKFURT AM MAIN  
WWW.FRANKFURTER-STEUERKONGRESS.DE

Partner

Baker McKenzie

dfv Mediengruppe

Steuerrecht

Die Woche im Blick

2389

Entscheidungen

**EuGH:** Verlegung des steuerlichen Wohnsitzes in die Schweiz – Regelung eines Mitgliedstaats, die in einem solchen Fall die Besteuerung der nicht realisierten Wertzuwächse von Gesellschaftsanteilen vorsieht (27.9.2018 – C-581/17)

**FG Köln:** Gewerbesteuer/Umwandlungssteuer – Keine rückwirkende Gewerbesteuerpflicht bei sukzessiver anteiliger Veräußerung erhaltener Anteile durch den Einbringenden innerhalb der Sperrfrist (19.7.2018 – 6 K 2507/16)

**FG Köln:** Fremdübliche Konzessionsabgaben sind keine verdeckten Gewinnausschüttungen (vGA) bei öffentlichen Versorgungsbetrieben (9.8.2018 – 13 K 1200/15)

Verwaltung

**BMF:** Informationsaustausch in Steuersachen (21.9.2018 – IV B 6 – S 1315/13/10021 :044)

Aufsätze

Int. StR

Dipl.-Kfm. Michael Graf, RA/StB

2391

Die unendliche Geschichte des § 50d Abs. 3 EStG

§ 50d Abs. 3 EStG dient dazu, das so genannte „Treaty Shopping“ bzw. „Directive Shopping“ zu unterbinden. In diesen Gestaltungen werden Gesellschaften, die in einem DBA- oder EU-Staat ansässig sind, als Empfänger einer aus Deutschland stammenden Zahlung zwischengeschaltet, um so eine Quellensteuerentlastung unter Berufung auf ein DBA (Treaty Shopping) oder eine EU-Richtlinie (Directive Shopping) zu erlangen, die dem „eigentlichen Empfänger“ der Zahlung nicht zustünde. Es handelt sich also um eine „spezialgesetzliche Vorschrift zur Missbrauchsverhinderung durch ausländische Gesellschaften“ (Gosch). Die Vorschrift versagt die Begünstigung aus dem DBA oder der Richtlinie, soweit der ausländische Zahlungsempfänger (oder ggf. dessen Gesellschafter) nicht bestimmte Anforderungen an die Substanz bzw. die Art und den Umfang der Tätigkeit erfüllt. In der letzten Zeit hatte sich der EuGH in mehreren Entscheidungen mit den europarechtlichen Grenzen derartiger Vorschriften zur Vermeidung des Treaty bzw. Directive Shopping zu beschäftigen. Der Beitrag gibt einen Zwischenstand zu den Auswirkungen der EuGH-Entscheidungen auf § 50d Abs. 3 EStG.

M&A

Dr. Peter Ratz, RA, und Dr. Christian Steffens, StB

2396

Steuerliche Behandlung von W&I-Versicherungsprämien

Der Beitrag setzt sich mit der ertragsteuerlichen Behandlung von Warranty & Indemnity Versicherungsprämien bei Käufer- und Verkäuferpolicen auseinander. Auf Käuferseite ist dabei u.a. fraglich, ob anfallende Versicherungsprämien als Betriebsausgaben im Rahmen der laufenden Gewinnermittlung beim Käufer steuerlich abzugsfähig oder als Teil der Anschaffungskosten zu aktivieren sind. Auf Verkäuferseite sprechen gute Gründe für eine Behandlung der Versicherungsprämien als Veräußerungskosten, obwohl auch eine gewisse Nähe zum laufenden Gewinn zu erkennen ist.

Entscheidungen

**BFH:** Vorsteuerausgleich bei Schulsportanlagen (26.4.2018 – V R 23/16) 2402

**BFH:** Gewährung des vollen Gewerbesteuerfreibetrags auch bei Wechsel der Steuerschuldnerschaft während des Erhebungszeitraums (25.4.2018 – IV R 8/16 – dazu BB-Kommentar von Birgitta Kristina Fey, RAin/FAinStR/StBin) 2405

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

2409

#### Rechnungslegung

**IPSASB:** Veröffentlichung des Handbuchs 2018

**TCFD:** Statusbericht zur klimabezogenen Berichterstattung

**DRSC:** Zweites Anwenderforum Konzernlageberichterstattung

**DRSC:** 70. Sitzung IFRS-Fachausschuss – Tagesordnung

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Stellungnahme zum Maßnahmenpaket „Besteuerung der digitalen Wirtschaft“

**IDW:** Prüfungshinweis zur Durchführung der Qualitätskontrolle (IDW PH 9.140)

**IDW:** Praxishinweis zur Berücksichtigung des Verschuldungsgrads in der Unternehmensbewertung

**WPK:** Studienführer Wirtschaftsprüfung Wintersemester 2018/2019

#### Finanzierung

**BReg:** Wagniskapital in Deutschland

#### Betriebswirtschaft

**Mazars:** „Good Company Ranking 2018“ – DAX-30-Unternehmen nutzen CSR als strategischen Erfolgsfaktor nur unzureichend

### Aufsatz

**Abschlussprüfung**

Prof. Dr. Reiner Quick

2411

#### Abschlussprüferhonorare in den Anhangangaben der DAX30-Unternehmen im Lichte der neuen EU-Verordnung

Die EU hat jüngst die Unabhängigkeit der Abschlussprüfer von Unternehmen des öffentlichen Interesses durch Beschränkungen ihrer Beratungsleistungen beim Mandanten gestärkt. Sie waren erstmals für die Prüfung der Geschäftsberichte 2017 wirksam. Es stellt sich daher zum einen die Frage, ob sich die Notwendigkeit dieser Maßnahmen durch einschlägige Forschungsbefunde belegen lässt. Hinsichtlich der weiterhin zulässigen Nichtprüfungsleistungen helfen Informationen zu den entsprechenden Honoraren den Adressaten des geprüften Jahresabschlusses, mögliche Gefährdungen der Unabhängigkeit des Abschlussprüfers zu erkennen. Die Analyse der Honorarpublizität der DAX30-Unternehmen in dem Beitrag soll deshalb zum zweiten feststellen, inwiefern die Offenlegungspraxis den Stakeholdern nützliche Informationen vermittelt.

### Entscheidung

**BFH:** Auflösung eines passiven Rechnungsabgrenzungspostens bei Betriebsaufgabe

2416

(25.4.2018 – VI R 51/16 – dazu BB-Kommentar von Dr. Florian Kleinmanns, StB/RA/FAStR)

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

2419

#### Entscheidungen

**EuGH:** Sicherung der Betriebsrenten bei Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers (6.9.2018 – C-17/17)

**BAG:** Anspruch an qualifizierte elektronische Signatur bei Nichtzulassungsbeschwerde an das BAG (15.8.2018 – 2 AZN 269/18)

**BAG:** Dynamische Verweisungsklausel bei kirchlichem Arbeitsverhältnis (21.6.2018 – 6 AZR 38/17)

**BAG:** Kein Anspruch auf Pauschalen gem. § 288 Abs. 5 BGB bei Verzug des Arbeitgebers (25.9.2018 – 8 AZR 26/18)

### Aufsatz

**MiLoG**

Prof. Dr. Gregor Thüsing, LL.M., und Wiss. Mit. Gisela Hütter

2420

#### Gedanken zur Weiterentwicklung des MiLoG

Das MiLoG ist seinen Kinderschuhen noch nicht entwachsen. Dennoch liegen bereits jetzt Novellierungsvorschläge aus Reihen der Opposition vor (BT-Drs. 19/96; 19/975; 19/1828; 19/1829). Diese Vorschläge überzeugen zwar nicht. Doch können sie zum Anlass genommen werden, einen Blick darauf zu werfen, an welchen Stellen tatsächlich Verbesserungsbedarf besteht.

### Entscheidung

**BAG:** Auflösende Bedingung nach §§ 22, 15 Abs. 2 TzBfG bei teilweiser Erwerbsminderung

2424

(16.1.2018 – 7 AZR 622/15 – dazu BB-Kommentar von Johanna Bessing, RAin)

**BAG:** Beschäftigungsanspruch im Rahmen einer Vollstreckungsabwehrklage

2429

(21.3.2018 – 10 AZR 560/16 – dazu BB-Kommentar von Johannes Altstadt, RA)



**Betriebs  
Berater**

5. Deutsche  
**Arbeitsrechtskonferenz**

Miteinander – Gegeneinander:  
Brennpunkte im betrieblichen Alltag

8. November 2018 | Allianz Arena München

www.arbeitsrechtskonferenz.de dfv Mediengruppe

## Save the date

# RdF-Workshop

Digitale Finanzinstrumente: Kryptowährungen und Initial Coin Offerings – Aufsichtsrecht, Zivilrecht, Bilanzierung und Steuerrecht

**am 8. November 2018**  
in Frankfurt am Main

Recht der  
Finanzinstrumente

Recht der  
Banken und Kapitalmärkte

**Workshop**

<http://veranstaltungen.ruw.de/veranstaltungen/finanzmarkt>

## Die Erste Seite

**Prof. Franz Josef Düwell**

**Befristungsrecht: Warten auf den Gesetzgeber**

**Impressum/Vorschau**

VIII

In Kooperation mit:

bitkom - Bundesverband Informationswirtschaft, Telekommunikation und neue Medien e.V.

BvD - Berufsverband der Datenschutzbeauftragten Deutschlands e.V.

davit im DAV - Arbeitsgemeinschaft IT-Recht im Deutschen Anwaltverein

eco - Verband der Internetwirtschaft e.V.

VAUNET - Verband Privater Medien

# ZD

## ZEITSCHRIFT FÜR DATENSCHUTZ

# INHALT

10/2018 Seiten 441–500

Datenschutzgesetze	<b>Editorial</b>
	<b>441</b> NIKOLAUS FORGÓ Tu felix Austria?!
	<b>Beiträge</b>
Einwilligung	<b>443</b> LOTHAR DETERMANN Kalifornisches Gesetz gegen Datenhandel. Geltung des California Consumer Privacy Act auch für deutsche Unternehmen
Einheitliches Datenschutzniveau	<b>448</b> PETER GOLA Der Beschäftigtendatenschutz in den novellierten Landesdatenschutzgesetzen. Anregungen und Vorbild für den Bundesgesetzgeber?
Drohende Gefahr	<b>453</b> THOMAS PETRI Das Gesetz zur Neuordnung des bayerischen Polizeirechts. Ein rechtsstaatlich umstrittenes Mustergesetz für Bund und Länder
Datenportabilität	<b>459</b> JUDITH KLINK-STRAUB / TOBIAS STRAUB Vernetzte Fahrzeuge – portable Daten. Das Recht auf Datenübertragbarkeit gem. Art. 20 DS-GVO
Sensible Daten	<b>463</b> JANA SCHNEIDER / STEPHAN SCHINDLER Videoüberwachung als Verarbeitung besonderer Kategorien personenbezogener Daten. Datenschutzrechtliche Anforderungen beim Erheben von Videodaten
	<b>Rechtsprechung</b>
Datensammlung	<b>469</b> EuGH: Verarbeitung personenbezogener Daten bei Religionsgemeinschaften – Zeugen Jehovas Urteil vom 10.7.2018 – C-25/17 m. Anm. HOEREN
Patientendaten	<b>473</b> EuGH: Software als Medizinprodukt Urteil vom 7.12.2017 – C-329/16
Löschungsroutine	<b>475</b> BVerfG: Verwertbarkeit einer versteckten autobiografischen Textdatei im Maßregelvollzug Beschluss vom 18.4.2018 – 2 BvR 883/17
Nutzerkonto	<b>477</b> BGH: Übergang eines Facebook-Nutzungsvertrags beim Tod des Kontoinhabers Urteil vom 12.7.2018 – III ZR 183/17 m. Anm. APEL
TKÜ-Daten	<b>488</b> BGH: Verwertung von Erkenntnissen aus G-10-Maßnahme im Strafprozess Beschluss vom 3.5.2017 – 3 StR 498/16
Pressefreiheit	<b>489</b> OLG Köln: Grenzen des postmortalen Persönlichkeitsrechts Urteil vom 30.11.2017 – 15 U 67/17



- Videoüberwachung **491** LG Hamburg: Persönlichkeitsverletzung auf Grund des Überwachungsdrucks durch Videokameras  
Urteil vom 18.1.2018 – 304 O 69/17
- Datentransfer **493** LG Berlin: Unzulässige Datenübermittlung an Auskunftfei  
Urteil vom 12.10.2017 – 84 O 211/17
- Beschäftigtendatenschutz **494** LAG Hamm: Beweisverwertung bei unzulässiger Videoüberwachung am Arbeitsplatz  
Urteil vom 20.12.2017- 2 Sa 192/17 m. Anm. TIEDEMANN
- Arbeitszeiterfassungsmodul **498** ArbG Berlin: Unzulässiges Kontrollsystem i.R.e. elektronischen Zeiterfassung  
Urteil vom 10.8.2017 – 41 Ca 12115/16
- Schutz sensibler Daten **500** SG Konstanz: Keine Rechtsverletzung durch elektronische Aktenführung  
Beschluss vom 27.2.2018 – S 11 AS 409/18 ER

**III-IV Inhalt**

**V-XIX ZD-Fokus**

**XIX Impressum**

**Beilagenhinweis**

Mit dieser Ausgabe verbreiten wir Beilagen von:

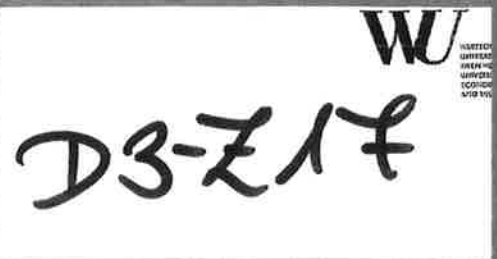
Verlag C.H.BECK oHG, München

IITR Datenschutz GmbH, München

Deichmann+Fuchs Verlag GmbH & Co. KG, Aichach

Wir bitten unsere Leser um Beachtung!

05.18



53. Jahrgang  
Oktober 2018  
Seiten 217-272

# ZIR

## Zeitschrift Interne Revision

www.ZIRdigital.de

Herausgeber:  
Deutsches Institut für  
Interne Revision e.V.



### Fachzeitschrift für Wissenschaft und Praxis

#### Standards · Regeln · Berufsstand

Prüfung der Risikokultur in Banken

220

*Dr. Christoph Schmidt/Prof. Dr. Svend Reuse*

Implementierungsleitlinien (Teil 2)

232

*Michael Bünis*

#### Management · Best Practice · Arbeitshilfen

Mehrwert von Continuous Auditing

237

*Carsten Jacka/Klaus Persie/Helena Schledewitz/  
Johannes Martin Wagner*

Impairment-Tests

244

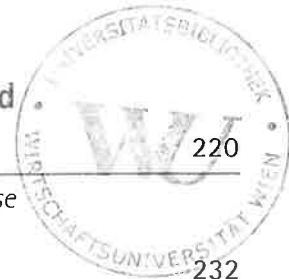
*Christoph Wildensee*

#### Wissenschaft · Forschung

Wirtschaftskriminalität und die Interne Revision

253

*Dr. Stefan Hahnenkamp/Dr. Matthias Kopetzki*



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Univ.-Prof. Dr. Hanno Merkt, LL.M. (Chicago), Richter am OLG, und  
wiss. Mitarbeiter Fernando Sempere Culler, Freiburg i. Br.

Folgen des Brexit für das Bestandsgeschäft der Finanzwirtschaft 1817

Akad. Rat a. Z. Dr. Patrick Meier, Würzburg

Fremdsprachige Verhandlung vor deutschen Gerichten? 1827

### Rechtsprechung

#### Bankrecht und Kapitalmarktrecht

Bundesgerichtshof 24.7.2018 VI ZR 599/16\* Zur Pflicht des Gerichts, Parteivortrag zu berücksichtigen, der in Widerspruch zu vorangegangenen, ausdrücklich aufgegebenem Vortrag steht (hier zum Schadensersatz nach einer fehlgeschlagenen Kapitalanlage) 1833

OLG Karlsruhe 12.6.2018 17 U 131/17\* Zur Wirksamkeit der Klausel einer Bausparkasse, welche diese zur Kündigung des Bausparvertrages berechtigt 1834

OLG Stuttgart 2.8.2018 2 U 188/17\* Unwirksamkeit einer in Bausparverträgen verwendeten **Allgemeinen Geschäftsbedingung zum Kündigungsrecht der Bausparkasse vor Auszahlung des Bauspardarlehens** 1838

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof 21.9.2017 I ZR 47/16 Abschluss eines Beförderungsvertrags als Grundlage für eine Weisung im Sinne des Art. 12 CMR; Verplombung des vom Frachtführer zur Verfügung gestellten Transportbehältnisses als mögliche schlüssige Weisung, das Frachtgut beim Empfänger in dem verplombten Behältnis abzuliefern; **Weisung als Recht des Absenders zu einer einseitigen Vertragsänderung, die dem Frachtführer zugehen muss; im Allgemeinen keine Bevollmächtigung** des vom Frachtführer eingesetzten Fahrers, für diesen eine zu einer einseitigen Vertragsänderung führende Weisung gemäß Art. 12 CMR entgegenzunehmen 1841

Bundesgerichtshof 23.11.2017 I ZR 51/16 Zur Darlegungs- und Beweislast, wenn in Frage steht, ob Tiefkühlware dem Frachtführer in ordnungsgemäß gekühltem Zustand übergeben oder ob sie während des Transports **nicht ausreichend gekühlt worden ist; zur vorbehaltlosen Unterzeichnung eines Lieferscheins mit Angaben** über eine ausreichende Vorkühlung der Ware 1845

Bundesgerichtshof 18.1.2018 I ZR 150/15 Zur Darlegungslast, wenn Schadensersatzansprüche **wegen überhöhter Frachtrechnungen auf eine ohne das Wissen des Klägers von seinem Bevollmächtigten** getroffene Schmiergeldabrede gestützt werden; zur Verwertung eines von dem Sachvortrag des Klägers abweichenden Vorbringens **des Beklagten, das der Klage ebenfalls zur Schlüssigkeit verhilft** (Rückläufer zu BGHZ 201, 129 = WM 2014, 1284) 1848

Bundesgerichtshof 10.7.2018 VI ZR 225/17\* Verwendung von elektronischer Post für Zwecke der Werbung **ohne Einwilligung des Empfängers grundsätzlich Eingriff in dessen allgemeines Persönlichkeitsrecht**, auch wenn mit der E-Mail eine Rechnung für ein zuvor gekauftes Produkt übersandt wird; zur Qualifizierung einer Kundenzufriedenheitsbefragung als Werbung 1853



Bundesgerichtshof	3.8.2017	VII ZR 32/17	Zum Beginn der Verjährung des Anspruchs des Handelsvertreterers auf Erteilung eines Buchauszugs nach § 87c Abs. 2 HGB; zum Anspruch des Handelsvertreterers auf Vorlage eines Buchauszugs, wenn der Unternehmer die Erteilung einer Abrechnung über die dem Handelsvertreter zustehende Provision verweigert	1856
Bundesgerichtshof	6.12.2017	VIII ZR 246/16	Zum <b>Umfang</b> und zur gebotenen Intensität der <b>Untersuchungsobliegenheit</b> nach § 377 Abs. 1 HGB; zu den Anforderungen an die schlüssige Darstellung eines Handelsbrauchs; zu den Grenzen, Art und Umfang einer gebotenen Untersuchung nach § 377 Abs. 1 HGB durch AGB zu regeln; Unwirksamkeit einer AGB, mit der dem Käufer die Untersuchung der Ware durch einen neutralen Sachverständigen vorgeschrieben wird	1859



## Investmentfondstage der Börsen-Zeitung

Börsen-Zeitung

u.a. Rohstoffe; ETFs; Nachhaltigkeit; Aktuelle regulatorische Entwicklungen; Immobilien; Spezielle Themen für institutionelle Anleger



17./18. Oktober 2018, Palmengarten Frankfurt am Main

Informationen: Tel. +49 69 2732 553 • [www.investmentfondstage.de](http://www.investmentfondstage.de)

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 95,90 (einschl. 7 % MwSt. € 6,27) + € 7,45 Versandkostenzuschlag (einschl. € -,49 MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 9,10 Versandkostenzuschlag. Für Mitglieder der ARGE Bank- und Kapitalmarktrecht gibt es für die Dauer des Fachanwirtslehrgangs einen Rabatt von 50 % auf den Abonnementpreis.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2018 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

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

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

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

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

# NZG

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z196

Das gesamte Recht der Personen- und Kapitalgesellschaften mit M&A,  
Handels- und Kapitalmarktrecht, Insolvenz-, Steuer- und Bilanzrecht

Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Holger Altmeppen  
Prof. Dr. Alfred Bergmann  
Prof. Dr. Wulf Goette  
Prof. Dr. Jürgen Götz  
Prof. Dr. Joachim Hennrichs  
Prof. Dr. Dieter Leuring  
Prof. Dr. Peter O. Mülbart  
Dr. Kersten von Schenck  
Dr. Sven H. Schneider  
Prof. (em.) Dr. Dres. h. c.  
Harm Peter Westermann  
Dr. Hildegard Ziemons

[www.nzg.beck.de](http://www.nzg.beck.de)

Aus dem Inhalt

*J. Lieder*

Digitalisierung des Europäischen Unternehmensrechts 1081

*A. Baur*

Neues zum strafprozessualen Schutz interner  
Ermittlungen? 1092

*E. Gurlit*

Die Reichweite der Verschwiegenheitspflichten  
der BaFin nach „Baumeister“: Alles auf Anfang! 1097

*BGH*

Raumüberlassung an Mitglied einer Miteigentümer-  
gemeinschaft als Miete – Feststellungsklage nur gegen  
Mietverhältnis bestreitende Miteigentümer 1100

*EuGH*

Herausgabe von Informationen über Unternehmen  
seitens der BaFin 1104

*OLG Dresden*

Familiengerichtliche Genehmigung bei Eintritt  
Minderjähriger in eine KG 1108

*BFH*

Einkünfte aus Leistungen – „Break Fee“  
(Anm. G. Crezelius) 1110

*BVerfG*

Durchsuchung einer Anwaltskanzlei im Zuge  
des VW-Diesel-Skandals 1112



C.H. BECK

28/2018

4. Oktober 2018

21. Jahrgang S. 1081–1120



8250201828

<b>Newsline</b>		
<i>Franz Rudorfer</i>	_____	679
<b>Neues in Kürze</b>		
<i>Florian Studer</i>	_____	692
<b>Börseblick – Oberste Priorität: Kapitalerhaltung</b>		
<i>Thomas Neuhold</i>	_____	693

**ABHANDLUNGEN**

<b>Fehlende Identifizierung des Kunden vor Begründung der Geschäfts- beziehung – Überlegungen zum Deliktstypus in Bezug auf die ehemaligen BWG-Bestimmungen sowie zu dem nunmehr geltenden FM-GwG</b>		
<i>Fabian Sylle</i>	_____	694

**BERICHTE UND ANALYSEN**

<b>Zur Haftung des Zahlungsdienstleisters im Vorfeld einer Insolvenz</b>		
<i>Christian Butschek</i>	_____	699
<b>Finanzwissen – allgemein verständlich: Kryptowährungen</b>		
<i>Alexander Brauneis / Roland Mestel</i>	_____	711
<b>Fondsrecht China: Ein aktueller Überblick</b>		
<i>Rolf Majcen</i>	_____	720
<b>Was ist eigentlich ... Elektronisches Geld?</b>		
<i>Ewald Judt / Claudia Klausegger</i>	_____	729

**RECHTSPRECHUNG DES OGH**

2505. Zur Haftung des Geschäftsführers wegen Insolvenzverschleppung. OGH 26. 9. 2017, 6 Ob 164/16k (mit Anm von <i>M. Dellinger</i> )	_____	730
2506. Zum Mitbürgenregress bei Teilzahlung nach deutschem Recht. OGH 28. 2. 2018, 6 Ob 32/18a (mit Anm von <i>P. Bydlinski</i> )	_____	736
2507. Rechnungslegungsanspruch des Drittpfandbestellers. OGH 19. 6. 2018, 1 Ob 33/18m	_____	739
2508. Verlust des Pfandrechts durch Arbeitgeberwechsel des Schuldners. OGH 28. 6. 2018, 9 Ob 9/18s	_____	741
2509. Forderungsanmeldung zur nachträglichen Meistbotsverteilung. OGH 27. 6. 2018, 3 Ob 23/18f	_____	743
2510. Zur Rechtzeitigkeit der Eintragung des Ausschlusses der Übernahme von Verbindlichkeiten gemäß § 38 Abs 4 UGB. OGH 24. 5. 2018, 6 Ob 80/18k	_____	745
2511. Grob fahrlässige Verletzung der Sorgfaltspflichten eines Zahlungsdienstnutzers. OGH 24. 7. 2018, 9 Ob 48/18a	_____	746
2512. FX-Kredit: Trennungsthese vs Verjährung des Gesamtkonzepts. OGH 20. 4. 2018, 7 Ob 199/17s	_____	747
2513. FX-Kredit: Haftung der Bank nach § 1313a ABGB für Zubringer? OGH 29. 5. 2018, 4 Ob 64/18t	_____	748

BANKARCHIV



2514. Stop-Loss-Order für FX-Kredit: Beratungspflichten der Bank. OGH 10. 4. 2018, 5 Ob 47/18z	748
2515. Hinterlegung eines Sparguthabens von Einleger unbekanntem Aufenthalts. OGH 19. 7. 2018, 8 Ob 81/18x	749
2516. Rückabwicklung einer fehlgeschlagenen Treuhand. OGH 28. 3. 2018, 6 Ob 51/18w	750

### ERKENNTNISSE DES VwGH

228. VwGH zur Berechnung der Frist für das Außerkrafttreten eines Straferkenntnisses nach § 43 VwGVG. VwGH 18. 5. 2018, Ro 2018/02/0007	751
--	-----

### ERKENNTNISSE DES BVwG

1. BVwG zum Verhältnis zwischen Strafbarkeit einer juristischen Person und Fehlverhalten der „Personen in Führungspositionen“ (nicht rechtskräftig). BVwG 27. 6. 2018, W210 2162676-1 (nicht rechtskräftig)	752
--	-----

In diesem Heft inserieren: Bank Verlag Wien, S. 710; BAWAG, U 3; Linde Verlag, S. 693, 728; OeKB, U 2.

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 30 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 Rabl; Univ.-Prof. Dr. Alexander Schopper; Univ.-Prof. Dr. Martin Spitzer; Univ.-Prof. Dr. Peter Steiner; Univ.-Prof. Dr. Karl Stöger – Herausgeberbeirat: Univ.-Prof. Dr. Matthias Bank, CFA; Hofrätin des OGH Hon.-Prof. Dr. Wilma Dehn; Prof. Dr. Andreas Dombret; Präsidentin des OGH i.R. Hon.-Prof. Dr. Irmgard Griss; Dir. Univ.-Prof. Dr. Andreas Grünbichler; Univ.-Prof. Dr. Michael Hanke; Vizegouverneur Mag. Andreas Itner; 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 Jahres 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

#### Herausgeber

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

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

#### Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

19 73. Jahrgang  
5. Oktober 2018

# JZ Juristen Zeitung

Inhalt

## Besprechungsaufsätze

Professor Dr. **Alexander Hellgardt**, B.A., LL.M. (Harvard)  
Wer hat Angst vor der unmittelbaren Drittwirkung? **901**

Dr. **Fabian Michl**, LL.M. (Edin.)  
Situativ staatsgleiche Grundrechtsbindung  
privater Akteure **910**

## Aufsatz

Professor Dr. **Jochen Hoffmann**  
Verbraucherkollisionsrecht unter der Geoblocking-  
Verordnung **918**

## Umschau

### Tagungsbericht

Reform der Nachrichtendienste zwischen Vergesetzlichung  
und Internationalisierung  
2. Symposium zum Recht der Nachrichtendienste  
am 15. und 16. März 2018 in Berlin  
**Kristina Schönfeldt 927**

## Literatur

Andreas Kerkemeyer: Möglichkeiten und Grenzen  
bei der Regulierung von Derivaten  
Professor Dr. **Thomas M.J. Möllers 929**

## Entscheidungen

BVerfG, 11. 4. 2018 – 1 BvR 3080/09  
Gleichheitsrechtliche Anforderungen im Verhältnis  
Privater – Stadionverbot **930**

BGH, 15. 5. 2018 – VI ZR 233/17  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Michael Heese**, LL.M. (Yale)  
Verwertung von Dashcam-Aufzeichnungen  
im Zivilprozess **935**

BGH, 28. 2. 2018 – VIII ZR 157/17  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Martin Schermaier**  
Schadensersatzanspruch des Vermieters gegen  
den Mieter wegen Schäden an der Mietsache **946**

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **608\***  
Gesetzgebung **609\***  
Entscheidungen in Leitsätzen **610\***  
Neuerscheinungen **622\***  
Zeitschriftenübersicht **630\***  
Festschrift/Sammelwerke **634\***  
Impressum **636\***

**Aufsätze**

- Ass.-Prof. MMMag. Dr. Philipp Anzenberger /  
RA Dr. Konstantin Pochmarski:  
**Zur Obliegenheit der Bekämpfung einer  
Zurückweisung der Nebenintervention** 613
- Dr. Rainer J. Nimmervoll, LL.M.:  
**Die neue „große Kronzeugenregelung“  
(1. Teil)** 623

**Aus den Vereinen / Ankündigungen**

- Seminarreihe „Aktuelle Probleme des Wirtschafts-  
privatrechts“ – Ankündigung 637

**Rechtsprechung**

**Verfassungsgerichtshof**

- Ausschluss von Minderheitsgesellschaftern  
nach dem GesAusG nicht verfassungswidrig  
(VfGH 27.06.2018, G 30/2017) 637

**Ordentliche Gerichte – Zivilsachen**

- Kontaktrechtsverfahren über Antrag des  
(angeblichen) biologischen Vaters nach  
§ 188 Abs 2 ABGB  
(OGH 21.02.2018, 3 Ob 130/17i) 642
- Räumung von zur ehelichen Errungenschaft  
gehörenden Wohnungen im Aufteilungsverfahren  
durchzusetzen  
(OGH 28.03.2018, 6 Ob 34/18w) 651
- Verdienstentgang nach Unfall mit Körper-  
verletzung: Gläubigerwahlrecht hinsichtlich der  
Deckung der Pensionslücke des Geschädigten  
(OGH 28.11.2017, 2 Ob 184/17y) 653
- Ersatzanspruch für erlittenen Seelenschmerz  
wegen Vertauschung von Neugeborenen auf der  
Geburtenstation / Übergabe des richtigen Kindes  
als Erfolgsverbindlichkeit  
(OGH 22.03.2018, 4 Ob 208/17t  
– em. o. Univ.-Prof. Dr. Rudolf Reischauer) 655

- Fahrtendienst kein Erfüllungsgehilfe der  
Krankenkasse, die Kosten trägt  
(OGH 21.12.2017, 6 Ob 223/17p) 661
- Verbot des Pflegeregresses auch auf vor dem  
01.01.2018 verwirklichte Sachverhalte von Amts-  
wegen (auch noch im Rechtsmittelverfahren)  
anzuwenden  
(OGH 30.04.2018, 1 Ob 62/18a) 663
- Keine Streitanhängigkeit zwischen Unterlassungs-  
klage in Österreich und Antrag beim Irish Data  
Protection Commissioner / kein Verbrauchergerichts-  
stand für „Facebook-Sammelklage“  
(OGH 28.02.2018, 6 Ob 23/18b) 665

**Strafsachen**

- Vollendung beim Raub  
(OGH 14.03.2018, 13 Os 148/17i –  
a. Univ.-Prof. Dr. Alexander Tipold) 669
- Tathandlungen der Geldwäscherei  
(OGH 13.03.2018, 11 Os 130/17b) 672

**Verwaltungsgerichtshof**

- Vereinsauflösung nach § 31 IslamG: keine  
Zuständigkeit des VwGH  
(VwGH 27.02.2018, Ra 2017/01/0105) 674

**Korrespondenz**

- Zum Kontaktrecht eines biologischen Vaters:  
Von Hypothesen, Prognosen und Abwägungen  
(a. Univ.-Prof. Dr. Lamiss Khakzadeh-Leiler) 675

**Literatur**

- 679

Impressum 680

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# GRUR<sup>Int</sup>

Gewerblicher Rechtsschutz und  
Internationaler Teil

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

D3-Z178



Zeitschrift  
der Deutschen  
Vereinigung für  
gewerblichen  
Rechtsschutz  
und Urheberrecht

In Zusammenarbeit  
mit dem Max-Planck-  
Institut für Innovation  
und Wettbewerb

[www.ip.mpg.de](http://www.ip.mpg.de)

- 873** JORGE CABRERA MEDAGLIA/FREDERIC PERRON-  
WELCH  
The Benefit-Sharing Principle in International Law
- 884** MAGDA PAPÈDE  
Verwertungsgesellschaften in den baltischen Staaten
- 894** DAVID E. F. SLOPEK/NILS GRABER  
Same same but different – Parallelimporte von  
Medizinprodukten
- 900** CHRISTIAN TENKHOFF  
When brands get blurry: Can empirical research in  
the field of behavioural economics shed light on the  
concept of dilution by blurring?
- 912** Frankreich – Cour de cassation  
Patenterteilung für einen neuen therapeutischen  
Effekt auf Basis der Dosierung – Finasteride
- 928** Norwegen – Oberster Gerichtshof  
Farben als Hinweis auf kommerzielle Herkunft  
eines Arzneimittels – Glaxo SmithKline v. Sandoz
- 936** Südafrika – Supreme Court of Appeal  
Beschreibende Elemente einer Marke – Dinnermates
- 939** China – Oberster Gerichtshof  
Abgrenzung zwischen Marken- und Verpackungs-  
rechten – Red Can
- 987** Journal of Intellectual Property Law & Practice  
RICHARD BINNS/JAMES AGNEW  
IP licences and agreements: recent developments

## 10/2018

Seiten 873 bis 992 · 67. Jahrgang · Oktober 2018  
München · Frankfurt am Main

Mit Inhalten des  
Journal of  
Intellectual Property Law  
& Practice

  
C.H. BECK



# wirtschaftsrecht blätter:wbl

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DBZ 62 / Beit.

## wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

### Zeitschrift für österreichisches und europäisches Wirtschaftsrecht

Oktober 2018 (32. Jahrgang)

Dr. Mona Philomena Ladler.

#### Claw-back Klauseln in Vorstandsverträgen

Ass.-Prof.<sup>in</sup> Dr.<sup>in</sup> Johanna Naderhirn und

Ass.-Prof. Dr. Reinhard Geist:

#### Überflüssige Normen? – Beiträge zur Rechts- bereinigung aus Sicht der Arbeitsrechtswissenschaft (Teil 2)

545

DDr. Franz W. Urlesberger.

#### Europarecht: Das Neueste auf einen Blick

554

#### Rechtsprechung

##### Nr. 173–190

##### • Europarecht

**173.** Verbraucherschutz: Zur Auslegung der RL über unlautere Geschäftspraktiken und der RL über Energieverbrauchsangaben (EuGH 25. 7. 2018, Rs C-632/16)

560

**174.** Verfahrensrecht: Zur Zuständigkeit für Klagen auf Schadenersatz wegen wettbewerbswidriger Verhaltensweisen (EuGH 5. 6. 2018, Rs C-27/17)

563

**175.** Markenrecht: Zum Recht des Inhabers einer Marke, sich dem zu widersetzen, dass ein Dritter auf Waren, die mit denen, für die diese Marke eingetragen wurde, identisch sind, im Hinblick auf ihre Einfuhr in den oder ihr Inverkehrbringen im Europäischen Wirtschaftsraum (EWR) alle mit dieser Marke identischen Zeichen entfernt und neue Zeichen anbringt (EuGH 25. 7. 2018, Rs C-129/17)

568

**176.** Bankenrecht: Zur Auslegung der RL über den Zugang zur Tätigkeit von Kreditinstituten und die Beaufsichtigung von Kreditinstituten und Wertpapierfirmen (Österreich) (EuGH 7. 8. 2018, Rs C-52/17)

572

**177.** Außenbeziehungen: Auslegung des Assoziationsabkommens EWG-Türkei (Österreich) (EuGH 11. 7. 2018, Rs C-629/16)

574

**178.–179.** Weitere Urteile (Kurzinformation)

577

##### • Arbeitsrecht

**180.** Sonderkonditionen für Bankgeschäfte-Betriebsübung (OGH 25. 4. 2018, 9 ObA 1/18i)

581

**181.** Umkleizeit als Arbeitszeit (OGH 17. 5. 2018, 9 ObA 29/18g)

583

**182.** Anspruch auf Teilzeitbeschäftigung – Dienstnehmeranzahl (OGH 17. 5. 2018, 9 ObA 39/18b)

585

**183.** Feiertage und Krankenstand (OGH 21. 3. 2018, 9 ObA 13/18d)

585

##### • Unternehmensrecht

**184.** Zur Änderung der Statuten des Hauptvereins, die sein Verhältnis zu einem Zweigverein betrifft (OGH 18. 7. 2018, 5 Ob 94/18m)

586

**185.** Zur Zulässigkeit der Verkürzung der Verjährungsfrist beim multimodalen Transport (OGH 24. 4. 2018, 7 Ob 116/17k)

587

##### • Wettbewerbs- und Markenrecht

**186.** Aggressive Geschäftspraktik (OGH 29. 5. 2018, 4 Ob 68/18f)

588

**187.** Zur ernsthaften kennzeichenmäßigen Benützung einer Marke (OGH 29. 5. 2018, 4 Ob 237/17g)

589

##### • Öffentliches Wirtschaftsrecht

**188.** Säumnis der Verwaltungsgerichte und Sachverständigenbeweis (VwGH 24. 1. 2018, Fr 2017/03/0009)

591

**189.** Gerichtsgebühren und Aufwandsabgeltung (VfGH 7. 3. 2018, G 97/2017)

592

**190.** Verbrauch des Revisionsrechts (VwGH 28. 3. 2018, Ra 2017/07/0027)

592

Impressum 592

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ





- Editorial ..... 313  
*Von Karl-Heinz Danzl*

## Beiträge

- Die neueste Rechtsprechung des VfGH zur Straßenverkehrsordnung ..... 316  
 Ist die Einrichtung von Anwohnerparkzonen gesetzes- und verfassungskonform? Entspricht die in der StVO enthaltene Kostentragungsregel betr die Entfernung von Hindernissen den Anforderungen des Gleichheitssatzes? Und ist das Verbot, Fahrradkindsitze zwischen dem Sattel und der Lenkstange des Fahrrads zu montieren, gesetzeskonform? Diese und andere Fragen lassen sich anhand der aktuellen Rsp des VfGH zur StVO beantworten.  
*Von Martin Hiesel*
- Fahrverbot in Deutschland nach § 25 dStVG ..... 320  
**Vollstreckung gegenüber österr Staatsbürgern mit Wohnsitz in Österreich**  
 Österreichern, die in Deutschland bestimmte Verkehrsdelikte („Ordnungswidrigkeiten“) gesetzt haben, wird im Bußgeldbescheid ein Fahrverbot nach § 25 dStVG angeordnet. Die (je nach Bundesland völlig unterschiedlich gehandhabte) Vollstreckung dieses Fahrverbots wirft in der Praxis zahlreiche Fragen auf. In Bayern etwa wird der österr Führerscheinbesitzer mit Wohnsitz in Österreich aufgefordert, seinen Führerschein an die bayerische Behörde zu übermitteln, um den Vermerk über das Fahrverbot eintragen zu lassen (es wird als Alternative sogar die Verwahrung angeboten). Sollte dies nicht erfolgen, müsse mit der Beschlagnahme, gegebenenfalls sogar mit Geld- bzw Freiheitsstrafen, gerechnet werden. Die Gesetzeslage in Deutschland ist zumindest missverständlich. Sie erscheint aber jedenfalls nicht mit der FS-RL und den Diskriminierungsverboten der AEUV vereinbar.  
*Von Franz Triendl*
- Zur örtlichen Zuständigkeit für Ansprüche auf Ausgleichszahlung nach segmentierten Flügen ..... 327  
 Zum Urteil des EuGH 7. 3. 2018, verb Rs C-274/16, C-447/16 und C-448/16, *flightright ua*  
*Von Werner Jarec*

## Rechtsprechung

- Ausschluss einer EKHG-Haftung bei Übung von Arbeitsvorgängen ..... 329  
**184: OGH 28. 6. 2016, 2 Ob 181/15 d**  
*Mit Praxistipp von Karl-Heinz Danzl*
- Für Aktivlegitimation bei Unterhaltersatz ist Statusbeziehung im Verletzungs- und nicht im Todeszeitpunkt maßgebend ..... 331  
**185: OGH 4. 5. 2017, 5 Ob 41/17 s**  
*Mit Anmerkung von Christian Huber*
- Sturz auf Mountainbike-Freeride-Parcours ..... 337  
**186: OGH 22. 3. 2018, 4 Ob 39/18 s**

## Judikaturübersicht Verwaltung

- StVO ..... 339  
**187: VwGH 10. 4. 2018, Ra 2018/02/0072**  
 Vorangegangene versuchte Inbetriebnahme rechtfertigt keine Atemluftuntersuchung
- 188: VwGH 9. 5. 2018, Ra 2018/02/0064** ..... 339  
 Medizinische Unmöglichkeit des Alkotests, begründete Behauptung genügt
- 189: VfGH 11. 6. 2018, V 10/2018** ..... 340  
 Zusatztafel muss der beh Anordnung entsprechen
- 190: VfGH 11. 6. 2018, V 13/2018** ..... 340  
 Aufstellung von Verbotsschildern, 56 m Differenz zum Geltungsbereich ist zu viel

→ FSG ..... 340  
 191: VwGH 26. 4. 2018, Ro 2018/11/0004  
 Pornografische Darstellung Minderjähriger, keine bestimmte Tatsache

→ KFG ..... 341  
 192: VwGH 26. 4. 2018, Ro 2017/11/0010  
 Verstoß gegen 0,5-Promille-Grenze, kein schwerer Verstoß im Hinblick auf Fahrschullehrerberechtigung

→ AVG ..... 341  
 193: VwGH 4. 4. 2018, Ra 2018/02/0040  
 Beurteilung der Rechtslage ist keine Tatsache oder Beweismittel

## Kuratorium für Verkehrssicherheit

→ Österreicher im Straßenverkehr: Unfallrisiko und Gefährdungspotentiale ..... 342  
**Verknüpfung von Unfallzahlen und Verkehrsleistung**  
 Fehlende Daten zum Mobilitätsverhalten der Österreicher machten es lange Zeit nicht möglich, das Unfallrisiko im Straßenverkehr unter Berücksichtigung der Verkehrsleistung zu untersuchen. Mit der Mobilitäts-erhebung „Österreich unterwegs 2013/2014“ liegen diese Daten nun erstmals seit 1995 vor. Durch die Verknüpfung dieser Daten mit den Unfallzahlen der amtlichen Unfallstatistik konnten endlich umfangreiche Erkenntnisse hinsichtlich des Unfallrisikos und der Gefährdungspotentiale von Österreichern im Straßenverkehr gewonnen werden.  
 Von Florian Schneider, Gerald Furian, Klaus Robatsch und Aggelos Soteropoulos



## Standards

→ Impressum ..... 313

→ Buchbesprechung ..... 348

www.manz.at/shop – der Webshop für Recht, Steuer, Wirtschaft  
 Jetzt portofrei bestellen!

ÖJZ aktuell ..... 841

Beiträge

→ Glückauf! Mining von Kryptowährungen zwischen GesbR und Glücksvertrag . . . 845

Bisher wurde Mining im Diskurs der österr Literatur lediglich aus einer steuerrechtlichen Perspektive betrachtet. Der Fokus lag auf der Feststellung, ob etwaige Einnahmen aus Mining steuerbare Einkünfte darstellen. Dieser Beitrag dient einer ersten vertragsrechtlichen Einordnung des Minings von Kryptowährungen, wobei zunächst als notwendige Vorfrage das Verhältnis zwischen Minern und der Blockchain behandelt werden muss. Bei den folgenden Ausführungen wird ein Grundverständnis der Funktionsweise einer Blockchain vorausgesetzt.

Von Jeannette Gorzala und Martin Hanzl

→ Ein Spiel über Bande: Zum Diskurs der Höchstgerichte über den Grundrechtsschutz in Strafsachen . . . . . 850

Zugleich eine Anmerkung zur jüngsten Entwicklung in der Sache OGH, 23. 1. 2017, 13 Os 49/16 d, und EuGH GA Saugmandsgaard Øe, 5. 6. 2018, C-234/17

Wer Grundrechtsschutz im Strafverfahren sucht, sieht sich schnell mit der Frage konfrontiert, wo solcher zu erlangen ist. Je nach Fragestellung kommen ein oder mehrere Gerichte in Betracht: Das Spektrum reicht (aufzählend) von den Strafgerichten über den EGMR bis hin zum VfGH, sogar zu den LVwG und zum VwGH, und – immer bedeutsamer – zum EuGH. Die österr Höchstgerichte im innerstaatlichen Diskurs suchen – argumentativ oder auch durch Vorlage an den EuGH – das europäische Recht für ihre Positionierung im Gefüge von Zuständigkeit für den und Deutungshoheit beim Grundrechtsschutz fruchtbar zu machen. Der Beitrag nimmt den jüngst ergangenen Schlussantrag des Generalanwalts Saugmandsgaard Øe in einem vom OGH in Strafsachen in Gang gesetzten Vorabentscheidungsverfahren des EuGH zum Anlass, sich in einem ersten Hauptteil (B) mit dem Verhältnis von Erneuerungsantrag an den OGH und Parteiantrag auf Normenkontrolle („Gesetzesbeschwerde“) an den VfGH zu befassen, um sich auf dieser Basis im zweiten Hauptteil (C) mit dem von VfGH und OGH geführten Zuständigkeits- und Deutungsdiskurs zum Grundrechtsschutz auseinanderzusetzen.

Von Stefan Schumann

Evidenzblatt

→ Bestandrecht . . . . . 862

OGH 13. 3. 2018, 5 Ob 202/17t

123: Räumungsklage gegen einen Miteigentümer-Mieter

→ Provisorialverfahren . . . . . 863

OGH 21. 2. 2018, 7 Ob 185/17g

124: Gewaltschutz-EV auch in Betreuungseinrichtung

Mit Anmerkung von Stefanie Aichberger

→ Schadenersatzrecht . . . . . 866

OGH 23. 2. 2018, 8 Ob 14/18v

125: Die frustrierte Kreuzfahrt

Mit Anmerkung von Sonja Kamilarov

OGH 27. 2. 2018, 1 Ob 208/17w . . . . . 869

126: Haftung für Anlageberatung und Insolvenz des Beraters

Mit Anmerkung von Lukas Planitzer

→ Versicherungsvertragsrecht . . . . . 873

OGH 20. 12. 2017, 7 Ob 81/17p

127: Unzulässige Dauerrabattklauseln

Mit Anmerkung von Eva Palten

→ Medienrecht . . . . . 876

OGH 12. 4. 2018, 15 Os 26/18i

128: Sorgfalt im Internet

→ Strafprozessrecht ..... 878  
 OGH 22. 5. 2018, 11 Os 1/18h  
 129: Anfechtung eines Freispruchs

## EvBI-Leitsätze

→ Außerstreitverfahren ..... 881  
 OGH 17. 5. 2018, 9 Ob 34/18t  
 139: Akteneinsicht bezüglich Einkommens- und Vermögensangelegenheiten

→ Sachenrecht ..... 881  
 OGH 19. 4. 2018, 4 Ob 73/18s  
 140: Sondernutzung eines Miteigentümers ist Verfügung und nicht Verwaltung

OGH 29. 5. 2018, 4 Ob 221/17d ..... 882  
 141: Pflicht zur Zahlung eines Benützungsentgelts (für eine Sondernutzung) endet erst mit dem Vollzug des Teilungsurteils

→ Schuldrecht ..... 882  
 OGH 16. 5. 2018, 2 Ob 68/18s  
 142: Unterbrechung der Verjährung gilt auch für erforderliche weitere Klage

OGH 11. 6. 2018, 4 Ob 105/18x ..... 883  
 143: Gewährleistungsverzicht bezieht sich nicht auf das Fehlen zugesicherter Eigenschaften

→ Sozialversicherungsrecht ..... 883  
 OGH 17. 4. 2018, 10 ObS 33/18b  
 144: Waisenpension für Volljährige in Ausbildung

→ Strafprozessrecht ..... 884  
 OGH 19. 4. 2018, 12 Os 11/18m  
 145: Verschlechterungsverbot gilt für jede Unrechtsfolge

OGH 9. 5. 2018, 13 Os 38/18i ..... 884  
 146: Recht auf Wechsel des SV nur bei aufgezeigten Mängeln von Befund oder GA



EuGH-Entscheidungen ..... 885

## Standards

→ Impressum ..... 844

**simpleX Doks**  
 Gesellschaftsrecht. Einfach. Effizient.

Jetzt  
 1 Monat  
**kostenlos!**  
 +43-1-53161-655

Firmenbuch-Anträge genial einfach

simpleX Doks ist eine Beteiligung von **MANZ**

# STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

## Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht

### In diesem Heft

Schwerpunkt JStG 2018: Gemeinnützigkeitsrechtlicher Unmittelbarkeitsgrundsatz (Sperz)	1270
Schwerpunkt JStG 2018: Mehr Schutz der Anonymität wirtschaftlicher Eigentümer (Fida / Wörle)	1276
Schwerpunkt JStG 2018: Steuerkontrollsystem-Prüfungsverordnung in Begutachtung	1279
Highlights aus dem UmgrStR-Wartungserlass 2018 (Ambrosch)	1280
Spaltungen ab 2019 auch für Genossenschaften möglich	1285
Voraussichtliche SV-Werte für 2019	1285
Ausgewählte Highlights der Investmentfondsrichtlinien 2018 (Teil 2) (Bodis / Wild)	1286
Teilwertabschreibung von Beteiligungen	1296
Zuordnung von Wirtschaftsgütern zum Betriebsvermögen des Gesellschafter- Geschäftsführers (Pircher / Meusbürger / Messner)	1297
Rechtsanwaltskosten in einem Kontaktrechtsstreit	1302
Die steuerliche Behandlung von Einmalzahlungen Schweizer Pensionskassen (Ceipek)	1303
Herbstsession des VfGH	1307
Aus der jüngsten Rechtsprechung (aktuelle Steuerjudikatur)	1308
■ EuGH: MwSt/Holding	
■ EuGH: MwSt/Edelmetalle und Edelsteine	



Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

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

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

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

**Tel. Verlag:** +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 23

**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 689 **Periodengerechte Abgrenzung von laufenden Aufwendungen bei noch nicht realisierten Provisionserträgen**  
Anmerkung zum BFH-Urteil vom 26.4.2018 - III R 5/16  
Vorsitzender Richter am FG Stefan Kolbe, M. Tax
- 693 **Die Sanierungsklausel des § 8c Abs. 1a KStG ist rehabilitiert**  
Anmerkungen zum Urteil des EuGH vom 28.6.2018 - C-203/16 P  
Dr. Martin Weiss
- 697 **Interperiodische Verrechnung von Verlusten und Überentnahmen**  
Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 14.3.2018 - X R 17/16  
RA Dr. Rüdiger Fiedler und Mischa Schäfer, LL.M.
- 700 **Anforderungen an Sanierungskonzepte (IDW S 6)**  
Anmerkungen zu ausgewählten Punkten des finalen IDW Standards  
Clemens Willeke, Dr. Jörg Schädlich und Roland Wons
- 704 **Haftungsrisiken für Wirtschaftsprüfer**  
**Zwingende Hinweispflicht auf die mögliche Insolvenzreife bei Jahresabschlussprüfungen und prüferischer Durchsicht von Konzernzwischenabschlüssen?**  
RA/WP/FAStR Harald Schumm

## PRAXISFÄLLE

- 709 **Unfertige Leistungen eines Handelsvertreters**  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 710 **Betriebsveranstaltung und Umsatzsteuerrecht**  
StB Michael Seifert

## KURZNACHRICHTEN

- 712 Auflösung eines passiven Rechnungsabgrenzungspostens bei Betriebsaufgabe
- 712 Keine unbillige Härte bei Verpflichtung eines Unternehmers zur elektronischen Übermittlung seiner Bilanz und GuV
- 714 Keine Anwendung des Abzugsverbots nach § 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 2 EStG a. F. bei Aufwendungen eines Raststättenbetreibers für die Bewirtung von Busfahrern
- 714 Verlust aus der Veräußerung von Aktien
- 716 Prämienzahlungen der gesetzlichen Krankenkassen aufgrund von § 53 Abs. 1 SGB V mindern Sonderausgabenabzug
- 716 Verwendungsbezogene Zuschüsse des Arbeitgebers für eine private Zusatzkrankenversicherung seiner Arbeitnehmer als Barlohn
- 717 Vertrieb einer Ware oder Dienstleistung i. S. des § 8 Abs. 3 EStG
- 718 Ablaufhemmung bei Änderung eines Einkommensteuerbescheids des Gesellschafters aufgrund vGA
- 718 Zum Rechnungsmerkmal „vollständige Anschrift“ bei der Ausübung des Rechts auf Vorsteuerabzug
- 719 EuGH-Vorlage zur umsatzrechtlichen Behandlung einer teilweise durch EU-Beihilfen subventionierten Lieferung
- 720 Kein ermäßigter Umsatzsteuersatz für die Leistungen einer „Dinner-Show“
- 723 Zur Sachaufklärungspflicht des FG bei Anfechtung der Steuerberaterprüfung wegen eines angeblich eingeschlafenen Prüfers
- 724 Beitragspflicht für Versorgungsbezüge verfassungsgemäß

## VII Service/Impressum

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

# PiR

10

12.10.2018

www.nwb.de

## PRAXISTIPP

- III Neuer infoCenter-Beitrag in der NWB Datenbank

## FOKUS

- 277 Das Diskussionspapier zu „Finanzinstrumenten mit Eigenschaften von Eigenkapital“ (DP/2018/1)

Mag. (FH) Josef Baumüller und Bang Nguyen, M.Sc.

- 285 Bilanzierung von Marken nach IFRS und HGB

WP CPA Christian Landgraf, CVA Stefan Herrmann und Inga Heßdörfer

- 293 Steuerungsrelevanz von Nachhaltigkeitskennzahlen

Sean Needham, M. Sc., Prof. Dr. Stefan Müller und Kevin Mack

## PRO & CONTRA

- 299 Core & More?

PD Dr. Andreas Haaker und WP Dr. Jens Freiberg

## IFRS NEWS

- 301 Klarstellung des Erstanwendungszeitpunkts der DRSC-Interpretation Nr. 4

## IFRS AKTUELL

- 302 CFA Institute: Segmentberichterstattung aus Investorensicht

WP Dr. Daniel T. Fischer

## KOMPAKTWISSEN

- 304 Bilanzierung von Cloud computing-Vereinbarungen

WP Dr. Jens Freiberg

## PRAXISFÄLLE

- 306 Schadenersatz nach Kartellrechtsverstoß – IFRS 15 oder IAS 37?

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## HERAUSGEBER

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



rods  
**ZSR**

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 143

Zeitschrift für Schweizerisches Recht  
Revue de droit suisse  
Rivista di diritto svizzero  
Revista da dretg svizzer

Band 137 (2018) I · Heft 4

Herausgeber

Pascal Pichonnaz

Ruth Arnet

Samantha Besson

Peter Isler

Vincent Martenet

Andreas Zünd

Helbing Lichtenhahn Verlag





Zeitschrift für Schweizerisches Recht  
Revue de droit suisse  
Rivista di diritto svizzero  
Revista da dretg svizzer

Band 137 (2018) I · Heft 4



## Inhaltsverzeichnis

<b>Vorwort/Avant-propos</b>	397
<b>Abhandlungen</b>	
AUGUST MÄCHLER, Bereiche für den Einsatz von Schiedsgerichten in öffentlich-rechtlichen Angelegenheiten	401
THIBAUT BLANCHARD, L'arbitrabilité des différends de droit public	417
ELEANOR MCGREGOR, Le recours à l'arbitrage pour la résolution de différends de droit public	443
TARKAN GÖKSU, Öffentlich-rechtliche Schiedsgerichtsbarkeit: Unterschiede zur Handelsschiedsgerichtsbarkeit	473

DB-Z 157

HJIL  
Heidelberg Journal  
of International Law

# Zaö

## Zeitschrift für ausländisches öffentliches Recht und Völkerrecht

Max-Planck-Institut  
für ausländisches  
öffentliches Recht  
und Völkerrecht

### Aus dem Inhalt

Reparation for Victims of Armed Conflict: Impulses from the  
Max Planck Trialogues

Mit Beiträgen von:

C. Marxsen, A. Peters, L. Beinlich, F. Brachthäuser, C. Ferstmann,  
S. Furuya, L. Lo Giacco, A. Haffner, M. Hartwig, L. van den Herik,  
R. Hofmann, M. Kazazi, F.-J. Langmack, C. Moser, T. Neumann,  
C. Sandoval, C. Sperfeldt, M. Wood, N. Wühler 519

### M. Polzin:

Der verrechtlichte Ausnahmezustand – Art. 15 EMRK und die  
Rolle des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte 635

### J. Wyttenbach:

Women's Rights to Land and Land-Related Resources under  
the UN Convention on the Elimination of all Forms of  
Discrimination Against Women 671

### M. Hartwig:

Bericht zur völkerrechtlichen Praxis der Bundesrepublik Deutschland im Jahr  
2016 717

**3/2018**

78. Jahrgang · Seiten 519-806

Verlag C. H. BECK München



0050201803

# Inhaltsverzeichnis

Reparation for Victims of Armed Conflict: Impulses from the Max Planck Trialogues .....	519
---	-----

## Abhandlungen

<i>M. Polzin</i> : Der verrechtlichte Ausnahmezustand – Art. 15 EMRK und die Rolle des Europäischen Gerichtshofs für Menschenrechte .....	635
<i>J. Wyttenbach</i> : Women’s Rights to Land and Land-Related Resources under the UN Convention on the Elimination of all Forms of Discrimination Against Women .....	671

## Stellungnahmen und Berichte

<i>M. Hartwig</i> : Bericht zur völkerrechtlichen Praxis der Bundesrepublik Deutschland im Jahr 2016 .....	717
--	-----

## Buchbesprechungen

<i>Polčák, Radim/Svantesson, Dan Jerker B.</i> : Information Sovereignty. Data Privacy, Sovereign Powers, and the Rule of Law ( <i>Ludwig Gramlich</i> ) .....	789
<i>Vierck, Leonie/Villarreal, Pedro A./Weilert, A. Katarina</i> (eds.): The Governance of Disease Outbreaks. International Health Law: Lessons from the Ebola Crisis and Beyond ( <i>Sam F. Halabi/Lawrence O. Gostin</i> ) .....	796

# Reparation for Victims of Armed Conflict: Impulses from the Max Planck Trialogues

	Seite
<i>C. Marxsen</i> : Unpacking the International Law on Reparation for Victims of Armed Conflict	521
<i>M. Wood</i> : The Rights of Victims to Reparation: The Importance of Clear Thinking	541
<i>Does an Individual Right to Reparation Exist?</i>	
<i>A. Peters</i> : Rights to Reparation as a Consequence of Direct Rights under International Humanitarian Law	545
<i>R. Hofmann</i> : The 2010 International Law Association Declaration of International Law Principles on Reparation for Victims of Armed Conflict	551
<i>L. Lo Giacco</i> : In the Midst of Reparation: On the Correlation between <i>Individual</i> Rights and <i>State</i> Obligations	555
<i>C. Ferstman</i> : The Relationship Between Inter-State Reparations and Individual Entitlements to Reparation: Some Reflections	561
<i>C. Sandoval</i> : The Legal Standing and Significance of the Basic Principles and Guidelines on the Right to a Remedy and Reparation	565
<i>E.-J. Langmack</i> : The Normative Value of the Basic Principles and Guidelines on the Right to a Remedy and Reparation	569
<i>C. Moser</i> : Bring Claims if You Can – On the Intricate Arrangements for Claims Arising from Extraterritorial EU Security and Defence Activities	575
<i>C. Marxsen</i> : What Do Different Theories of Customary International Law Have to Say About the Individual Right to Reparation Under International Humanitarian Law?	581

*Challenges for the Implementation of Reparation Mechanisms*

- F. Brachthäuser/A. Haffner*: Transformative Reparation: Should Reparation Change Societies? 587
- S. Furuya*: Waiver or Limitation of Possible Reparation Claims of Victims 591
- N. Wühler*: Reparations and Legal Succession – What Happens When the Victims Are Gone? 597
- M. Kazazi*: United Nations Compensation Commission and Liability for Use of Force 603
- C. Sperfeldt*: Reparations for Victims of Mass Atrocities: Taking the Views of Victims into Account 609
- T. Neumann*: The ICC's Reparations Order in *re Al Mahdi* – Three Remarks on Its Relevance for the General Discussion on Reparations 615
- M. Hartwig*: Reparations to Be Paid to a Third State on Whose Territory Military Actions Are Taken Against Non-State Actors 621
- Reparation Before Domestic Courts*
- L. Beinlich*: Access Granted, Access Barred? Exploring the Interplay of Human Rights and States' Domestic Liability Regimes in the Context of Individual Reparation Claims 625
- L. van den Herik*: Reparation for Decolonisation Violence – A Short Overview of Recent Dutch Litigation 629