

# DER BETRIEB

# 12

Seite 617 – 676  
22. März 2019  
72. Jahrgang



D3-Z12

## Herausgeber

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser  
Prof. Dr. Johanna Hey  
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff  
Friedrich Merz  
Dr. Thomas Wachter

## Magazin

### Gastkommentar

Oliver Mattern  
Was macht eigentlich die  
AStG-Reform?

### Standpunkte

Stephan Sura  
Tarifeinheit quo vadis?

## Betriebswirtschaft

Simon Schulenburg/Marc-André Hillebrandt  
Aktuelle Entwicklungen zur Bewertung von Pensionsrückstellungen  
nach Handels- und Steuerrecht 617

Stefan Behringer/Anjuli Unruh  
Kein Grund zu bleiben, ist der beste Grund zu gehen – Ein Blick auf den  
Wechsel zwischen Vorstand und Aufsichtsrat 621

EU-Kommission billigt European Single Electronic Format (ESEF)-Verordnung  
(C. Zwirner/S. Lindmayr) 625

## Steuerrecht

Hans-Hermann Heidner  
Die neuere Rechtsprechung des BFH zur umsatzsteuerrechtlichen  
Organschaft 626

Heiko Podeyn/Marcel Tschatsch/Christian Fischler  
Anzeigepflicht für Steuergestaltungen: Ausgewählte Überlegungen  
zum aktuellen Stand des Referentenentwurfs vom 30.01.2019 633

Vorsteuerabzug bei einer Funktionsholding (V. Kreft) 638

Betriebsausgabenabzug bei Geschenken i.S.d. § 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 1 EStG (OFD) 639

Korrektur unzutreffender Rechtsanwendung beim Bauträger (BFH) 643

## Wirtschaftsrecht

Cornelius Simons  
Kodex-Compliance und Wahlbeschlüsse 650

Insolvenzanfechtung der Tilgung von Cross-Stream-Darlehen (M. Baier) 654

Vertretung der AG durch Aufsichtsrat bei Rechtsgeschäften mit Gesellschaft,  
deren alleiniger Gesellschafter ein Vorstandsmitglied ist (BGH) 655

## Arbeitsrecht

Wolfgang Kleinebrink  
Freizeit statt Geld: Rechte von Arbeitnehmern und Reaktions- sowie  
Gestaltungsmöglichkeiten für Arbeitgeber 667

BEM auch bei Wegfall einer Fluglizenz (K. Vossen) 674

Keine Haftung des Insolvenzverwalters für Urlaubsabgeltung (G. Völkel) 675

Fachkräfteeinwanderungsgesetz (G. Mävers) 676

Im Abonnement enthalten:

**DER LIVE  
BETRIEB**  
ihre App – täglich aktuell

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt  
FACHMEDIEN**

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Oliver Mattern</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M8</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M9</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M15</b>
<b>Handelsblatt Nachrichten</b>	<b>M20</b>
<b>Neue Datenbankinhalte</b>	<b>M21</b>
<b>Standpunkte</b> <i>Stephan Sura</i>	<b>M24</b>
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M26</b>
<b>Impressum</b>	<b>M27</b>
<b>Worte der Woche</b>	<b>M28</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Gewinnermittlung/Handelsbilanzrecht

#### **Aktuelle Entwicklungen zur Bewertung von Pensionsrückstellungen nach Handels- und Steuerrecht**

*Simon Schulenburg, M.Sc. / Marc-André Hillebrandt, M.Sc., beide Hamburg*

DB1289362 (Kurzfassung vgl. S. M9) S. 617

Corporate Governance

#### **Blick auf den Wechsel zwischen Vorstand und Aufsichtsrat**

*Prof. Dr. Stefan Behringer / Anjuli Unruh, M.Sc./LL.M., beide Elmshorn*

DB1286786 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 621

### KOMPAKT

IFRS/Rechnungslegung

#### **EU-Kommission billigt ESEF-Verordnung**

*WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner / Simon Lindmayr, B.Sc., beide München*

DB1294588 S. 625

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Umsatzsteuer

#### **Die neuere Rechtsprechung des BFH zur umsatzsteuerrechtlichen Organschaft**

*RiBFH Dr. Hans-Hermann Heidner, München*

DB1296732 (Kurzfassung vgl. S. M11) S. 626

Internationales Steuerrecht/Steuerstrafrecht

#### **Anzeigepflicht für Steuergestaltungen: Ausgewählte Überlegungen zum aktuellen Stand des Referentenentwurfs vom 30.01.2019**

*StB Heiko Podeyn, Frankfurt/M. / WP/StB Marcel Tschatsch, München / RA Christian Fischler, Frankfurt/M.*

DB1296826 (Kurzfassung vgl. S. M12) S. 633

### KOMPAKT

Umsatzsteuer

#### **Vorsteuerabzug bei einer Funktionsholding**

*RiFG Prof. Dr. Volker Kreft, Hannover*

DB1299126 S. 638

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewinnermittlung

#### **Betriebsausgabenabzug bei Geschenken i.S.d. § 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 1 EStG**

*OFD Frankfurt/M., Verfügung vom 27.02.2019*

DB1298334 S. 639

Gewerbesteuer

#### **Erweiterte Kürzung bei Grundstücksunternehmen im Fall der Überlassung eines betrieblichen Kfz an Gesellschafter bzw. Arbeitnehmer zu privaten Zwecken**

*OFD NRW, Kurzinformation GewSt vom 08.03.2019*

DB1298335 S. 639

Einkommensteuer

#### **Nachversteuerung nach § 34a EStG**

*OFD Frankfurt/M., Verfügung vom 15.02.2019*

DB1298195 S. 640

### ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

#### **Leistungen einer „Aufbau“-Direktversicherung**

*BFH, Urteil vom 06.09.2018 – XR 21/16*

DB1295135 S. 640

Umsatzsteuer

#### **Korrektur unzutreffender Rechtsanwendung beim Bauträger**

*BFH, Urteil vom 23.01.2019 – XI R 21/17*

DB1299507 S. 643

Abgabenordnung

### Politische Betätigung und Gemeinnützigkeit

BFGH, Urteil vom 10.01.2019 – V R 60/17

DB1296964

S. 645

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Aktienrecht

#### Kodex-Compliance und Wahlbeschlüsse

RA Dr. Cornelius Simons, LL.M. (Cornell), München

DB1298201 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 650

### KOMPAKT

Insolvenzrecht

#### Insolvenzanfechtung der Tilgung von Cross-Stream-Darlehen

RA Dr. Maximilian Baier, München

DB1297417

S. 654

### ENTSCHEIDUNGEN

Aktienrecht

#### Vertretung der AG durch Aufsichtsrat bei Rechtsgeschäften mit Gesellschaft, deren alleiniger Gesellschafter ein Vorstandsmitglied ist

BGH, Urteil vom 15.01.2019 – II ZR 392/17

DB1299185

S. 655

Insolvenzrecht

#### Zur Massezugehörigkeit von Forderungen aus der selbstständigen Tätigkeit des Schuldners, die vor Freigabeerklärung entstanden sind

BGH, Urteil vom 21.02.2019 – IX ZR 246/17

DB1299422

S. 659

Insolvenzrecht

#### Insolvenzanfechtung: Zur Aufrechnung des Anfechtungsgegners mit seinem Anspruch auf Erstattung von Fruchtgewinnungskosten

BGH, Urteil vom 24.01.2019 – IX ZR 121/16

DB1299423

S. 665

### ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Arbeitsvertragsrecht/Teilzeitrecht/Sozialversicherung

#### Freizeit statt Geld: Rechte von Arbeitnehmern und Reaktions- sowie Gestaltungsmöglichkeiten für Arbeitgeber

Prof. Dr. jur. Wolfgang Kleinebrink, Wuppertal

DB1291805 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 667

### KOMPAKT

Kündigungsrecht

#### Betriebliches Eingliederungsmanagement auch bei Wegfall einer Fluglizenz

RAin/FAinArbR Kathrin Vossen, Köln

DB1296883

S. 674

Urlaubsrecht/Insolvenzrecht

#### Urlaubssperre: Keine Haftung des Insolvenzverwalters für Urlaubsabgeltung

RA Guido Völkel, LL.M., Düsseldorf

DB1295546

S. 675

Arbeitsvertragsrecht

#### Fachkräfteeinwanderungsgesetz

RA/FAArbR Dr. Gunther Mävers, Maître en droit (Aix-en-Provence), Köln

DB1296484

S. 676

3. April 2019 | Berlin

## Fachtagung Compliance 2019

- **Regulierungen für Künstliche Intelligenz in Europa?**  
Geltender Rechtsrahmen und neue Compliance-Risiken für Unternehmen
- **Die 5. EU Geldwäscherichtlinie –**  
Neue Anforderungen an die Geldwäscheprävention
- **Compliance Tech –**  
Moderne Analyse-Techniken und Anwendungen zur Sicherstellung der Compliance
- **Von der Compliance- zur Unternehmenskultur –**  
Maßnahmen und Erfolgsfaktoren für lebendige Compliance
- **Praxisbericht:**  
Die Compliance Journey der AUDI AG
- **Compliance 2030 –**  
Eine Reise zu den künftigen Gefahren und Schutzmechanismen

Jetzt Vorteilspreis  
für Abonnenten nutzen  
und 250 Euro sparen!

### VERANSTALTUNGSDETAILS

**Termin:**  
3. April 2019 | 9.00 - 17.15 Uhr

**Veranstaltungsort:**  
Titanic Chaussee Berlin

**Teilnahmegebühr:**  
995 € zzgl. MwSt.

Vorzugspreis für Abonnenten von  
DER BETRIEB: 745 € zzgl. MwSt.  
(Doppelrabbattierungen ausgeschlossen)

Information und Anmeldung: [www.fachtagung-compliance.de](http://www.fachtagung-compliance.de) | Fon 0211 887-2850 | eMail: [veranstaltungen@fachmedien.de](mailto:veranstaltungen@fachmedien.de)

# DER BETRIEB

# 13

Seite 677 – 736  
29. März 2019  
72. Jahrgang



## DB-Z 12

### Herausgeber

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser  
Prof. Dr. Johanna Hey  
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff  
Friedrich Merz  
Dr. Thomas Wachter

### Magazin

#### Gastkommentar

Jan D. Bonhage  
Investitionsprüfungen –  
The panda in the room

#### Interview

Gunther Mävers  
Fachkräfteeinwanderungsgesetz:  
Deutschland als attraktiver Stand-  
ort für ausländische Fachkräfte?

### Betriebswirtschaft

Brigitte Eierle/Florian Ther/Sebastian Klamer  
Bilanzpolitische Motive im deutschen Mittelstand 677

### Steuerrecht

Thomas Wachter  
Keine Steuerpause bei der Erbschaftsteuer 688

Sven Christian Gläser/Daniel Zöllner  
Der neue Realteilungserlass des BMF – (un-)echte Erhöhung der  
Rechtssicherheit? 692

Haftung für USt auf elektronischen Marktplätzen (M. Häßlinger) 700

Bauträgerfälle: FA zur Änderung von USt-Bescheid gegenüber leistendem  
Unternehmer berechtigt (T. Müller) 701

Steuerliche Behandlung der Überlassung von (Elektro-)Fahrrädern (FinMin.) 702

### Wirtschaftsrecht

Achim Herfs/Johannes Rowold  
Mehr Rechtssicherheit in der Hauptversammlung 712

Insolvenzanfechtung der Rückzahlung eines Nachrangdarlehens:  
Unwirksamkeit der Klausel zur vorinsolvenzlichen Durchsetzungssperre  
wegen Intransparenz (BGH) 719

Rechtsschutzversicherung: Zum Risikoausschluss für gesetzliche Vertreter  
juristischer Personen (BGH) 725

### Arbeitsrecht

Bernd Schiefer  
Kosten der Betriebsverfassung 728

Geschlechtsbezogene Diskriminierung durch neue Entgeltstrukturen?  
(S. Frahm) 735

Rückzahlung von Fortbildungskosten (M. Rätze) 736



Im Abonnement enthalten:

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

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt  
FACHMEDIEN**

**Gesucht: Kanzlei/Nachfolger.**  
**Gefunden: mit DATEV.**  
[www.datev.de/kanzleiboerse](http://www.datev.de/kanzleiboerse)

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Jan D. Bonhage</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M8</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M10</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M15</b>
<b>Handelsblatt Nachrichten</b>	<b>M19</b>
<b>Neue Datenbankinhalte</b>	<b>M20</b>
<b>Interview</b> <i>Gunther Mävers</i>	<b>M21</b>
<b>Handelsblatt Grafik</b>	<b>M24</b>
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M26</b>
<b>Impressum</b>	<b>M27</b>
<b>Worte der Woche</b>	<b>M28</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Rechnungslegung  
**Bilanzpolitische Motive im deutschen Mittelstand**  
*Prof. Dr. Brigitte Eierle / Florian Ther, M.Sc. / Sebastian Klamer, M.Sc., alle Bamberg*  
DB1285004 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 677

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Erbschaft-/Schenkungssteuer  
**Keine Steuerpause bei der Erbschaftsteuer**  
*Notar Dr. Thomas Wachter, München*  
DB1296850 (Kurzfassung vgl. S. M11) S. 688

Gewinnermittlung  
**Der neue Realteilungserlass des BMF - (un-)echte Erhöhung der Rechtssicherheit?**  
*RA/StB Dr. Sven Christian Gläser / StB Dipl.-Vw. Dr. Daniel Zöller, beide Stuttgart*  
DB1295070 (Kurzfassung vgl. S. M12) S. 692

## KOMPAKT

Umsatzsteuer  
**Haftung für USt auf elektronischen Marktplätzen**  
*WP Dr. Marius Hafßlinger, Bad Kreuznach*  
DB1298387 S. 700

Umsatzsteuer  
**Bauträgerfälle: FA zur Änderung von USt-Bescheid gegenüber leistendem Unternehmer berechtigt**  
*RA/VRiFG a.D. Thomas Müller, Düren*  
DB1299416 S. 701

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Bilanzsteuerrecht  
**Ertragsteuerliche Behandlung von Aufgeldern beim Erwerb festverzinslicher Kapitalanlagen**  
*OFD Frankfurt/M., Verfügung vom 05.02.2019*  
DB1298215 S. 702

Einkommensteuer/Lohnsteuer  
**Steuerliche Behandlung der Überlassung von (Elektro-)Fahrrädern**  
*Oberste Finanzbehörden der Länder, Gleichlautende Erlasse vom 13.03.2019*  
DB1299214 S. 702

## ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer  
**Spendenabzug bei Schenkung eines Geldbetrags an den zusammenveranlagten Ehegatten mit der Auflage, ihn an eine steuerbegünstigte Körperschaft zu spenden**  
*BFH, Urteil vom 15.01.2019 - X R 6/17*  
DB1299505 S. 703

Umsatzsteuer  
**Vorsteuerabzug und -korrektur bei Vorauszahlung für nicht geliefertes Blockheizkraftwerk in einem betrügerischen Schneeballsystem**  
*BFH, Urteil vom 05.12.2018 - XI R 44/14*  
DB1297618 S. 705

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Aktienrecht

#### **Mehr Rechtssicherheit in der Hauptversammlung**

RA Dr. Achim Herfs / Johannes Rowold, beide München

DB1299213 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 712

### ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

#### **Insolvenzanfechtung der Rückzahlung eines Nachrangdarlehens: Unwirksamkeit der Klausel zur vorinsolvenzlichen Durchsetzungssperre wegen Intransparenz**

BGH, Urteil vom 06.12.2018 – IX ZR 143/17

DB1300053

S. 719

Versicherungsrecht

#### **Rechtsschutzversicherung: Zum Risikoausschluss für gesetzliche Vertreter juristischer Personen**

BGH, Urteil vom 06.03.2019 – IV ZR 72/18

DB1299968

S. 725

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Betriebsverfassungsrecht

#### **Kosten der Betriebsverfassung**

RA/FAArbR Prof. Dr. Bernd Schiefer, Düsseldorf

DB1292615 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 728

### KOMPAKT

Entgeltrecht/Gleichbehandlung

#### **Geschlechtsbezogene Diskriminierung durch neue Entgeltstrukturen?**

RA/FAArbR Dr. Sebastian Frahm, Stuttgart/Berlin

DB1291807

S. 735

Arbeitsvertragsrecht

#### **Rückzahlung von Fortbildungskosten**

Michael Rätze, Chemnitz

DB1297496

S. 736



3. April 2019 | Berlin

## Fachtagung Compliance 2019

- **Regulierungen für Künstliche Intelligenz in Europa?**  
Geltender Rechtsrahmen und neue Compliance-Risiken für Unternehmen
- **Die 5. EU Geldwäscherichtlinie –**  
Neue Anforderungen an die Geldwäscherprävention
- **Compliance Tech –**  
Moderne Analyse-Techniken und Anwendungen zur Sicherstellung der Compliance
- **Von der Compliance- zur Unternehmenskultur –**  
Maßnahmen und Erfolgsfaktoren für lebendige Compliance
- **Praxisbericht:**  
Die Compliance Journey der AUDI AG
- **Compliance 2030 –**  
Eine Reise zu den künftigen Gefahren und Schutzmechanismen

Jetzt Vorteilspreis  
für Abonnenten nutzen  
und 250 Euro sparen!

### VERANSTALTUNGSDETAILS

**Termin:**  
3. April 2019 | 9.00 - 17.15 Uhr

**Veranstaltungsort:**  
Titanic Chaussee Berlin

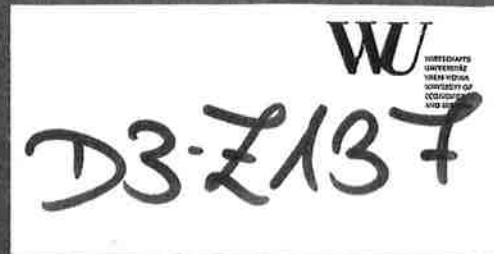
**Teilnahmegebühr:**  
995 € zzgl. MwSt.  
Vorzugspreis für Abonnenten von  
DER BETRIEB: 745 € zzgl. MwSt.  
(Doppelrabattierungen ausgeschlossen)

Information und Anmeldung: [www.fachtagung-compliance.de](http://www.fachtagung-compliance.de) | Fon 0211 887-2850 | eMail: [veranstaltungen@fachmedien.de](mailto:veranstaltungen@fachmedien.de)

3/2019

S. 105–156, ART.-NR. 51–71

März 2019



# ZFR

ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Olaf Riss, Martin Winner,  
Rainer Wolfbauer

## BEITRÄGE

- » **Sebastian Mock/Elisabeth Fuhrmann:** Prospekthaftung im Sekundärmarkt
- » **Daniel Gritsch:** Verbriefungs-VO – alles neu ab 1. 1. 2019?

## JUDIKATUR

- » **EuGH:** Keine internationale Zuständigkeit für Klage gegen Griechenland
- » **VwGH:** Keine Akteneinsicht bei der FMA mithilfe des AuskunftspflichtG
- » **OGH:** Bankomatgebühren  
Keine Organhaftung eines AvW-Vorstandsmitglieds
- » **BVwG:** Keine angemessenen Vorkehrungen für persönliche Geschäfte gem WAG 2018

## AKTUELLES

- » Neue Leitlinien der EBA



**ZFR 3/2019**

14. Jahrgang, März 2019

**EDITORIAL**

105

**BEITRÄGE**

<b>Sebastian Mock/Elisabeth Fuhrmann:</b> Prospekthaftung im Sekundärmarkt	108
<b>Daniel Gritsch:</b> Verbriefungs-VO – alles neu ab 1. 1. 2019?	114

**JUDIKATUR****EuGH**

Staatsanleihen: Keine internationale Zuständigkeit für Klage gegen Griechenland (Anm <i>M. Hubcheva</i> )	122
Einbeziehung des Auslandsgeschäfts in die StabAbg widerspricht nicht Unionsrecht (Anm <i>R. Wolfbauer</i> )	124

**VwGH****»AUFSICHTSRECHT**

Keine Akteneinsicht bei der FMA mithilfe des AuskunftspflichtG (Anm <i>R. Wolfbauer</i> )	127
-------------------------------------------------------------------------------------------	-----

**OGH****»BANKRECHT**

Bankomatgebühren (Anm <i>W. Faber</i> )	129
Zur Haftung des Zahlungsdienstleisters beim Neffentrick-Betrug	133
Unautorisierte Zahlung durch gefälschtes Fax: Kein Mitverschulden des Zahlers	134
Konvertierungsvereinbarung: Umstieg auf Fremdwährung im Einvernehmen mit der Bank zulässig	136

**»ANLEGERRECHT**

Internationale Zuständigkeit beim Anlagebetrug (Anm <i>J. Schacherreiter</i> )	136
AvW: Keine Organhaftung eines Vorstandsmitglieds	140
Deliktsgerichtsstand bei der Prospekthaftung – Fortsetzung nach EuGH C-304/17 ( <i>Löber</i> )	142
Die Verjährung von Beratungsfehlern (Anm <i>T. Ruhm</i> )	144

**BVwG****»AUFSICHTSRECHT**

Keine angemessenen Vorkehrungen für persönliche Geschäfte gem WAG (Anm <i>R. Wolfbauer</i> )	146
Keine aufschiebende Wirkung gegen aufsichtsbehördlichen Auftrag zum Halten eines Risikopuffers	148





---

## AKTUELLES

---

<b>Anita Gassner:</b> Aktuelle Gesetzesvorhaben	151
<b>Rainer Wolfbauer:</b> EBA-Leitlinien „Steuerung des Zinsänderungsrisikos bei Geschäften des Anlagebuchs“: Compliance-Erklärung der FMA	152
<b>Rainer Wolfbauer:</b> Neue EBA-Leitlinien zu den Stresstests der Institute	153
<b>Rainer Wolfbauer:</b> Überarbeitete SREP-Leitlinien der EBA	154
<b>Rainer Wolfbauer:</b> Änderung der Bausparkassenverordnung der FMA	154

---

<b>Impressum</b>	156
------------------	-----

---

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Carsten Becker, Direktor beim  
Bundeskartellamt, Bonn

Prof. Dr. Dr. h. c. Joachim Bornkamm,  
Freiburg i. Br.

PD Dr. Eckart Bueren, Hamburg  
Richter am Bundesgerichtshof

Dr. Hermann Deichfuß, Karlsruhe

Prof. Dr. Meinrad Dreher, Mainz

Prof. Dr. Andreas Fuchs, Osnabrück

RA Dr. Florian C. Haus, Bonn

Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Immenga,  
Göttingen

RA Dr. Frank Montag, Brüssel

RA Prof. Dr. Christoph Stadler,  
Düsseldorf

Dr. Kurt Stockmann, Vizepräsident  
des Bundeskartellamts a. D., Berlin

Prof. Dr. Stefan Thomas, Tübingen

**Meinrad Dreher/Lasse Engel**  
Wettbewerbsregister und wettbewerb-  
liche Vergaben 3

**Niels Frank/Roman Inderst/  
Gunnar Oldehaver**  
Zur Diskrepanz zwischen gerichtlichen  
Beweisfragen in Kartellschadenersatz-  
verfahren und den Ergebnissen des  
ökonomischen „Standardansatzes“  
bei statistischen Analysen 39

**Florian Schuhmacher/Stefan Holzweber**  
Preishöhenmissbrauch bei Arzneimitteln 62

**Hermann Dück/Steffen Mäusezahl/  
Inga Symnick**  
Kartell der Algorithmen – das Verbot  
wettbewerbsbeschränkenden Zusam-  
menwirkens im Lichte fortschreitender  
Digitalisierung bei der Preissetzung 94

*With abstracts in English*

*Herausgeber:*

Prof. Dr. Carsten Becker, Direktor beim Bundeskartellamt, Bonn  
Prof. Dr. Dr. h. c. Joachim Bornkamm, Freiburg i. Br.  
PD Dr. Eckart Bueren, Hamburg  
Richter am Bundesgerichtshof Dr. Hermann Deichfuß, Karlsruhe  
Prof. Dr. Meinrad Dreher, Mainz  
Prof. Dr. Andreas Fuchs, Osnabrück  
RA Dr. Florian C. Haus, Bonn  
Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Immenga, Göttingen  
RA Dr. Frank Montag, Brüssel  
RA Prof. Dr. Christoph Stadler, Düsseldorf  
Dr. Kurt Stockmann, Vizepräsident  
des Bundeskartellamts a. D., Berlin  
Prof. Dr. Stefan Thomas, Tübingen

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Josef Drexler, München  
Prof. Dr. David J. Gerber, Chicago  
Prof. Dr. Roman Inderst, Frankfurt/M.  
Wolfgang Jaeger, Düsseldorf  
Prof. Dr. Ohseung Kwon, Seoul  
Dr. Bernd Langeheine, Köln/Brüssel  
Prof. Dr. Iwakazu Takahashi, Tokio  
Prof. Dr. Xiaoye Wang, Beijing  
Prof. Dr. Roger Zäch, Zürich



## Inhaltsverzeichnis

<b>Editorial</b>	<b>1</b>
------------------	----------

### Aufsätze

<i>Meinrad Dreher/Lasse Engel</i>	Wettbewerbsregister und wettbewerbliche Vergaben . . . . .	3
<i>Niels Frank/Roman Inderst/ Gunnar Oldehaver</i>	Zur Diskrepanz zwischen gerichtlichen Beweisfragen in Kartell- schadenersatzverfahren und den Ergebnissen des ökonomischen „Standardansatzes“ bei statistischen Analysen . . . . .	39
<i>Florian Schubmacher/ Stefan Holzweber</i>	Preishöhenmissbrauch bei Arzneimitteln . . . . .	62
<i>Hermann Dück/Steffen Mäusezahl/ Inga Symnick</i>	Kartell der Algorithmen – das Verbot wettbewerbsbeschrän- kenden Zusammenwirkens im Lichte fortschreitender Digitalisierung bei der Preissetzung . . . . .	94



# Die Aktiengesellschaft

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

Herausgegeben von Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann und Prof. Dr. Mathias Habersack

die-aktiengesellschaft.de

in Verbindung mit VorsRiBGH Prof. Dr. Ingo Drescher · Prof. Dr. Volker Emmerich ·  
VizepräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth · Prof. Dr. Jens Koch · Prof. Dr. Hans-Joachim Mertens ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner



Jeder Blick lohnt sich!

**Otto Schmidt online**

Jetzt NEU!

---

Beratermodul  
AG

**Aufsätze > Chris Thomale** – Zum subjektiven Tatbestand der Unterlassungs-  
haftung nach § 97 WpHG ..... 189

**Frederik Ruthardt / Matthias Popp** – Unternehmensbewertung im  
Spiegel der Rechtsprechung – Entwicklungen im Jahr 2018 ..... 196

**Kommentar > Joana Christin Seidel / Eberhard Kromer** – Fusion von Linde und  
Praxair auch ohne Hauptversammlungsbeschluss zulässig –  
Kommentar zu LG München I v. 20.12.2018 – 5HK O 15236/17,  
AG 2019, 225 ..... 206

**Rechtsprechung > Kapitalmarktrecht:** Prospekthaftung beim Investmentvertrag, Son-  
derverrjährungsfrist bei vorsätzlicher Unrichtigkeit der Prospektangabe  
(BGH, Beschl. v. 23.10.2018 – XI ZB 3/16) ..... 210

**Aktien- und Kapitalmarktrecht:** Haftung eines Vorstandsmitglieds  
bei fehlerhafter Ad-hoc-Mitteilung und Schadensersatzpflicht gegen-  
über Aktionär (OLG Frankfurt, Ur. v. 26.9.2017 – 11 U 12/16, rkr.) ..... 217

**Vorstand:** Auskunfts- und Schadensersatzansprüche gegen Vor-  
standsmitglied, Verzichtssperre, Verjährung (OLG München, Ur. v.  
9.8.2018 – 23 U 1669/17, rkr.) ..... 221

**Aktienrecht:** Zustimmungsbefähigung von Business Combination  
Agreements seitens der Hauptversammlung einer deutschen AG (LG  
München I, Ur. v. 20.12.2018 – 5HK O 15236/17 – Linde/Praxair, nrkr.) ..... 225

**Rechts-Report > Jochen Weck** – Rückforderung von Ausschüttungen durch den Insol-  
venzverwalter – Kommanditisten können sich erfolgreich wehren ..... R76





# Die Aktiengesellschaft

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

## Herausgeber:

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

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

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

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

## Steuer-Journal:

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

## Inhalt

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

### Aufsätze

#### **Prof. Dr. Chris Thomale, LL.M. (Yale) – Zum subjektiven Tatbestand der Unterlassungshaftung nach § 97 WpHG**

Wenn ein Emittent seine Ad-hoc-Publizitätspflichten dadurch verletzt, dass er eine gebotene Veröffentlichung verzögert oder ganz unterlässt, haftet er in Deutschland nach § 97 WpHG auf Schadenersatz. Die objektiven Tatbestandsmerkmale dieser Norm sind gut erforscht. Weitestgehend ungeklärt ist indes der subjektive Tatbestand des § 97 WpHG. Diese Lücke möchte der Beitrag schließen. Unter Anwendung der allgemein anerkannten Auslegungsmethoden kommt er zu dem Schluss, dass § 97 Abs. 1 WpHG die Kenntnis des Emittenten von der haftungsbegründenden Insiderinformation voraussetzt. .... 189

#### **WP Dr. Frederik Ruthardt / WP/StB Dr. Matthias Popp – Unternehmensbewertung im Spiegel der Rechtsprechung – Entwicklungen im Jahr 2018**

Der Beitrag erläutert Entwicklungen zur Unternehmensbewertung in Spruchverfahren aus dem Jahr 2018. Ohne Anspruch auf Vollständigkeit beschränkt sich der Beitrag auf die praxisrelevantesten Punkte bei der Anwendung des Ertragswertverfahrens. Daneben wird die zuletzt vermehrt diskutierte Bedeutung eines Methodenpluralismus, der Best-Practice-Empfehlungen der DVFA sowie von Fairness Opinions diskutiert. .... 196

### Kommentar

#### **RAin Joana Christin Seidel, LL.M. / RA Dr. Eberhard Kromer, MBA – Fusion von Linde und Praxair auch ohne Hauptversammlungsbeschluss zulässig – Kommentar zu LG München I v. 20.12.2018 – 5HK O 15236/17, AG 2019, 225**

Die Kompetenzverteilung zwischen Vorstand und Hauptversammlung scheint auf den ersten Blick im Aktienrecht eindeutig geregelt. Gleichwohl gehört die Frage nach der (ungeschriebenen) Zuständigkeit der Hauptversammlung für Strukturmaßnahmen seit Jahrzehnten zu den umstrit-



**Aktionsmodul Gesellschaftsrecht**, die perfekte Online-Bibliothek.

Inklusive Selbststudium nach **§ 15 FAO!** Jetzt testen: [www.otto-schmidt.de/akgr](http://www.otto-schmidt.de/akgr).

## Inhalt

tensten Fragen des Gesellschaftsrechts. Der im Juni 2017 angekündigte Zusammenschluss der Linde AG und der US-amerikanischen Praxair Inc. hat diese Diskussion neu entfacht. Das LG München I hat in seinem Urteil jedoch die Vorstandskompetenzen gestärkt und entschieden, dass der Unternehmenszusammenschluss keiner gesonderten Zustimmung der Hauptversammlung der Linde AG bedurfte. .... 206

## Rechtsprechung

<b>Kapitalmarktrecht:</b> Prospekthaftung beim Investmentvertrag, Sonderverjährungsfrist bei vorsätzlicher Unrichtigkeit der Prospektangabe	(BGH, Beschl. v. 23.10.2018 – XI ZB 3/16).....	210
<b>Aktien- und Kapitalmarktrecht:</b> Haftung eines Vorstandsmitglieds bei fehlerhafter Ad-hoc-Mitteilung und Schadensersatzpflicht gegenüber Aktionär	(OLG Frankfurt, Urte. v. 26.9.2017 – 11 U 12/16) .....	217
<b>Vorstand:</b> Auskunfts- und Schadensersatzansprüche gegen Vorstandsmitglied, Verzichtssperre, Verjährung	(OLG München, Urte. v. 9.8.2018 – 23 U 1669/17, rkr.) .....	221
<b>Aktienrecht:</b> Zustimmungsbefähigung von Business Combination Agreements seitens der Hauptversammlung einer deutschen AG	(LG München I, Urte. v. 20.12.2018 – 5HK O 15236/17 – Linde/Praxair).....	225

## Buchbesprechungen

<b>RA Prof. Dr. Hans-Christoph Ihrig – Assmann/Uwe H. Schneider/Mülberr, Wertpapierhandelsrecht, Kommentar</b> .....	231
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

## AG Report

### Rechts-Report | Anlegerschutz

Rückforderung von Ausschüttungen durch den Insolvenzverwalter – Kommanditisten können sich erfolgreich wehren ( <i>Jochen Weck</i> ).....	R76
-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

### Rechts-Report | Neues aus Brüssel

EU-Kommission konsultiert zur Gruppenfreistellungsverordnung ( <i>Jochen Clausnitzer</i> ).....	R77
-------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

### Kapitalmarkt-Report | Börse

Vereinfachte EU-Derivatevorschriften geplant ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R77
Joint Venture zu europäischer Auktion für Milchprodukte geplant ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R77
Schweizer Börse entwirft Szenarien für Börse der Zukunft ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R78
Unterstützung von KMU-Listings in Griechenland ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R78
Börse Abu Dhabi kooperiert mit Wertpapierverwahrer Saudi-Arabien ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R78
Ägyptische Börse lanciert neuen Index ( <i>Marianne Gajo</i> ) .....	R78



## Perfektes Zusammenwirken.

Als einziges Grundlagenwerk trägt der *Prinz/Witt* den besonderen Herausforderungen der Organschaft Rechnung. Er liefert einschlägiges Spezialwissen – aus unterschiedlichen Rechtsgebieten und abgestimmt auf nationale, europäische und internationale Konstellationen.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/pwo2](http://otto-schmidt.de/pwo2)

## Inhalt

**Branchen- und Unternehmens-Report** | Branchen-Nachrichten

Kosten der Bargeldzahlung im Einzelhandel ( <i>Marion Müller</i> ) .....	R79
Geschäftsklima der deutschen Druck- und Medienindustrie ( <i>Marion Müller</i> ) .....	R80
Das Kinojahr 2018 ( <i>Marion Müller</i> ) .....	R80

**Branchen- und Unternehmens-Report** | Jahresabschlüsse

Ceconomy AG – Konzernabschluss zum 30.9.2018 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> ) .....	R81
Villeroy & Boch AG – Konzernabschluss zum 31.12.2018 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> ) .....	R83

**Bibliothek**

Neuerscheinungen ( <i>Barbara Lange</i> ) .....	R84
Zeitschriftenspiegel ( <i>Katharina Melkko</i> ) .....	R84

**Wussten Sie schon ...**

Im **Beratermodul AG** haben Sie Zugriff auf das Online-Archiv Ihrer Zeitschrift. In der **Zeitschriften-App** lesen Sie aktuelle Beiträge auf Ihrem Smartphone. Bei Fragen zu Ihren **Freischaltcodes** wenden Sie sich gerne an den Kundenservice: Telefon 0221 / 93738-997 oder E-Mail an [kundenservice@otto-schmidt.de](mailto:kundenservice@otto-schmidt.de).



## Führt Sie sicher durch das Datenschutzrecht.

Die Neuauflage des Plath enthält alles, was Sie brauchen, um Ihr Unternehmen datenschutzrechtlich auf Touren zu bringen. DSGVO und BDSG 2018 werden in einem Werk vernetzt von Experten kommentiert.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/bdsg3](http://otto-schmidt.de/bdsg3)

APRIL 2019

67. Jahrgang

Aus dem Inhalt

KRYPTO-BÖRSEN

INTERESSENKONFLIKTE: MiFID II,  
WAG 2018 UND WPHG 2018

OUTSOURCING GEM § 25 BWG

5. GELDWÄSCHERICHTLINIE

HERAUSGEGEBEN VON DER  
ÖSTERREICHISCHEN BANKWISSENSCHAFTLICHEN GESELLSCHAFT



<b>Newsline</b> <i>Franz Rudorfer</i>	231
<b>Neues in Kürze</b> <i>Florian Studer</i>	246
<b>Börseblick – Aktienmärkte blicken über Konjunkturdelle hinaus</b> <i>Uta Pock</i>	248

**ABHANDLUNGEN**

<b>Die aufsichtsrechtliche Einordnung von Krypto-Börsen in Österreich</b> <i>Alexander Schopper / Patrick Raschner</i>	249
<b>Die Regelung von Interessenkonflikten: MiFID II, WAG 2018 und WpHG 2018</b> <i>Harald Baum</i>	266
<b>Was ist „Outsourcing“? – Überlegungen zum Auslagerungsbegriff gem § 25 BWG, den CEBS-Guidelines und den überarbeiteten Outsourcing-Guidelines der EBA am Beispiel von Kernbankensoftware</b> <i>Clemens Völkl</i>	279
<b>5. Geldwäscherichtlinie – die daraus resultierenden Änderungen und Neuerungen</b> <i>Fabian Sylle</i>	285

**BERICHTE UND ANALYSEN**

<b>Was sind eigentlich ... Competition Levels?</b> <i>Ewald Judt / Claudia Klausegger</i>	288
----------------------------------------------------------------------------------------------	-----

**RECHTSPRECHUNG DES OGH**

2557. Verjährungsrechtliche Wirkung der Feststellungen einer Forderung in der Insolvenz. OGH 23. 10. 2018, 4 Ob 128/18d	289
2558. Abruf der Garantie vor Fälligkeit des gesicherten Anspruchs: kein Rechtsmissbrauch. OGH 24. 10. 2018, 8 Ob 140/18y	291
2559. Anlageberatung: keine Pflicht zur Aufklärung über das allgemeine Insolvenzrisiko. OGH 24. 10. 2018, 3 Ob 187/18y	293
2560. Zur Abgrenzung von Entschädigungsbürgschaft und Schuldbeitritt. OGH 20. 11. 2018, 10 Ob 84/18b	294
2561. Zur Haftung der VWG dem Anteilsscheininhaber gegenüber. OGH 17. 10. 2018, 1 Ob 70/18b	295
2562. Informationspflichten eines Inkassobüros nach VKrG. OGH 20. 12. 2018, 4 Ob 226/18s	296
2563. Klauselentscheidung zu Online-Service Nutzungsbedingungen. OGH 23. 10. 2018, 4 Ob 179/18d	297
2564. §§ 1415, 1416 ABGB: Anwendung auf strittige Forderungen. OGH 25. 10. 2018, 6 Ob 193/18b	298

2565. §§ 25c, 25d KSchG: Behauptungs- & Beweislast. OGH 21. 11. 2018, 3 Ob 214/18v	299
2566. Zur Anfechtung wegen Benachteiligungsabsicht. OGH 21. 9. 2018, 3 Ob 97/18p	299

## ERKENNTNISSE DES VWGH

234. Vermietung anonymer Schließfächer begründet Eigenschaft als Finanzinstitut. VwGH 24. 10. 2018, Ro 2017/02/0025 (ebenso Ro 2017/02/0026)	300
-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

In diesem Heft inserieren: Linde Verlag, S. 248, 265; OeKB, U 2; Schoellerbank, U 3.

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

## IMPRESSUM

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

**Eigentümer und Herausgeber:** Österreichische Bankwissenschaftliche Gesellschaft, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +431 / 533 50 50, Fax: +431 / 533 50 50 33, e-mail: [office@bwg.at](mailto:office@bwg.at) – Schriftleitung: Dr. *Markus Bunk* – Herausgeber: RA Univ.-Prof. Dr. *Raimund Bollenberger*; Univ.-Prof. Dr. *Peter Bydlinski*; Univ.-Prof. Dr. *Markus Dellinger*; Univ.-Prof. Dr. *Susanne Kalss*; Prof. (FH) Mag. *Otto Lucius*; ao. Univ.-Prof. Dr. *Roland Mestel*; RA Priv.-Doz. MMag. Dr. *Martin Oppitz*; Univ.-Prof. Dr. *Stephan Paul*; Univ.-Prof. Dr. *Stefan Pichler*; RA Univ.-Prof. Dr. *Christian 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. Dr. Dr. *Bernhard Koch*; o. Univ.-Prof. i.R. Dr. Dr. h.c. *Helmut Koziol*; Univ.-Prof. Dr. *Brigitta Lurger*.

**Verleger:** (Offenlegung gem. § 25 Abs 1 bis 3 Mediengesetz) LINDE VERLAG Ges.m.b.H., Scheydgasse 24, A 1210 Wien, Tel.: +43 1 24 630 Serie, Gesellschafter: Die Verlassenschaft nach Herrn *Axel Jentsch* (mit 99%) und Mag. *Andreas Jentsch* (mit 1%). Geschäftsführer: Mag. *Klaus Kornherr* / BankVerlagWien, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien. Unternehmensgegenstand: Verlag wissenschaftlicher Bücher und Zeitschriften, insb. der Zeitschrift BankArchiv, der Bankwissenschaftlichen Schriftenreihe und der Diskussionsreihe Bank & Börse. Der Bank Verlag Wien ist eine Abteilung der Österreichischen Bankwissenschaftlichen Gesellschaft, gemeinnütziger Verein, Geschäftsführer: Dr. *Markus Bunk*, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +43 1 533 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 2019: € 264 inkl. 10% Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. *Hladik*, Tel.: +431 24 630-19, E-Mail: [gabriele.hladik@lindeverlag.at](mailto:gabriele.hladik@lindeverlag.at), entgegengenommen.

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

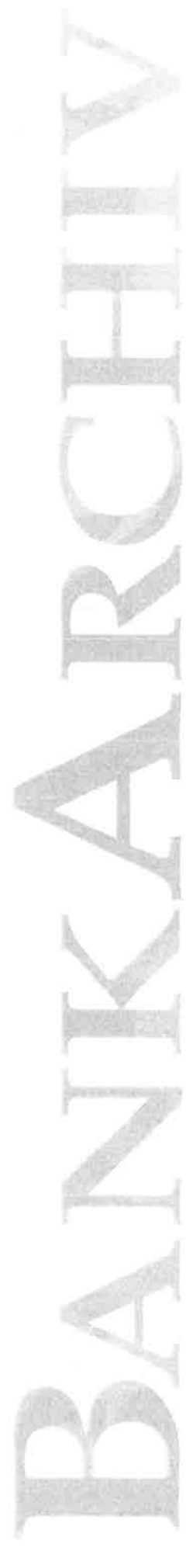
Für den Fall der Annahme und Veröffentlichung des eingereichten Manuskriptes geht das zeitlich und räumlich unbeschränkte, ausschließliche Werknutzungsrecht für alle Sprachen vom Autor/von den Autoren an den Verlag über. Dies gilt insbesondere für das Recht auf Vervielfältigung in allen technischen Verfahren, der Verbreitung, öffentlichen Wiedergabe und Verwertung in jedweder, auch elektronischer Form. Letztere schließt insbesondere das Recht der Speicherung in Datenbanken, der Vervielfältigung auf Speichermedien aller Art, der Ausgabe aus Datenbanken in allen Formen einschließlich der Sendung sowie der Verbreitung von Vervielfältigungstücken 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.

Es wird weiterhin auf die AGB für Zeitschriftenautoren des Linde Verlags verwiesen ([www.lindeverlag.at/agb](http://www.lindeverlag.at/agb)): Die Autorin bzw. der Autor räumt dem Linde Verlag für die Dauer des Vertrages alle durch die Verwertungsgesellschaft Literar Mechana wahrgenommenen Rechte und gesetzlichen Vergütungs- und Beteiligungsansprüche nach deren Satzung, Wahrnehmungsvertrag und Verteilungsplan zur gemeinsamen Einbringung ein. Der Autor ist damit einverstanden, dass der Linde Verlag den ihm nach den jeweils geltenden Verteilungsplänen der Verwertungsgesellschaft Literar Mechana zustehenden Verlagsanteil direkt ausgezahlt erhält, wobei sich der Autor verpflichtet, der Literar Mechana gegenüber die Rechtseinräumung an den Linde Verlag bei der Werkmeldung zu bestätigen. Der Anteil des Autors bleibt davon unberührt. Für die Auszahlung und Abrechnung der durch die Verwertungsgesellschaften wahrgenommenen Rechte und gesetzlichen Vergütungs- und Beteiligungsansprüche gelten deren Verteilungsbestimmungen.

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



# Inhaltsverzeichnis

## Aktuelle Kurzinformationen

- EuGH: Journalistische Tätigkeit durch Videoveröffentlichung auf YouTube 77
- OLG Stuttgart: Unzulässige Fake-Bewertungen 77
- LG Karlsruhe: Strafrechtliche Verurteilung des Betreibers einer Darknet-Plattform 77
- LG Berlin: Zwangsgeld wegen Facebook-Erbe 78
- Weiterentwicklung des NetzDG 78
- Österreich: DSGVO-konforme Datenanonymisierung statt -löschung 79

## Rechtsprechung

- Pflicht zur Übermittlung nicht gespeicherter IP-Adressen <sup>§ 15</sup> BVerfG, Beschl. v. 20.12.2018 – 2 BvR 2377/16 79
- Instandhaltung des Telefonanschlusses durch Vermieter BGH, Urt. v. 5.12.2018 – VIII ZR 17/18 81
- Keine Haftung des Suchmaschinenbetreibers für Persönlichkeitsrechtsverletzung BGH, Urt. v. 24.7.2018 – VI ZR 330/17 81
- Kennzeichnungspflichten bei Instagram KG, Urt. v. 8.1.2019 – 5 U 83/18 83
- Kein Schadensersatz für gefilmten Flughafenmitarbeiter OLG Hamm, Urt. v. 22.11.2018 – 4 U 140/17 84
- Kündigungsfrist im IT-Outsourcingprojekt OLG Köln, Urt. v. 1.6.2018 – 19 U 164/17 85
- Haftung des Accountinhabers bei ehrverletzendem Tweet eines Dritten <sup>§ 15</sup> LG Berlin, Urt. v. 15.1.2019 – 27 O 265/18 87

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Dr. Malte Grützmacher*
- **Produktivsetzung vor Abnahme** – Rechtliche Risiken und ihre vertragliche Handhabung 88  
*Fast jedes IT-Projekt wirft entweder im Rahmen der Verhandlungen oder auch im späteren Verlauf des Projekts die Frage auf, ob die Abnahme vor oder nach Produktivstart erfolgen soll. Oft wird dieses fast schon beiläufig im Vertrag geregelt oder in Meetings vereinbart. Eine jüngere Entscheidung des BGH aus dem Jahr 2017 gibt Anlass, darüber nachzudenken, welche Folgen es hat, wenn der Produktivstart bereits vor Abnahme erfolgt.*

## Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Dr. Helmut Redeker*
- **Das gehostete Softwareprojekt** – Vertragstypologische Einordnung, Konsequenzen bei Mangelhaftigkeit, Praxishinweise <sup>§ 15</sup> 93  
*Neuere IT-Projekte werden oft so durchgeführt, dass die nach den Vorstellungen des Kunden angepasste Software auf einer IT-Anlage des Anbieters gehostet und dem Kunden zur Nutzung zur Verfügung gestellt wird. Aus dieser Leistungskombination ergeben sich neue vertragsrechtliche Probleme, die in der Folge näher erläutert werden.*
- Dr. Alexander Malatidis*
- **Der Auftragsverarbeitungsvertrag gem. Art. 28 DSGVO in der Praxis: Aus alt muss neu? (Teil 1)** – Vertragsanpassung oder Neuabschluss 96  
*Im Zusammenhang mit dem Inkrafttreten der DSGVO sehen sich SaaS-Provider als Auftragsverarbeiter häufig der Forderung nach Anpassung des (alten) Auftragsdatenverarbeitungsvertrags (ADV) gem. § 11 BDSG (a.F.) oder nach Neuabschluss des Auftragsverarbeitungsvertrags (AVV) gem. Art. 28 DSGVO ausgesetzt. Der vorliegende erste Beitrag prüft Rechtsgrundlagen und Notwendigkeit eines solchen Vorgehens. In einem zweiten Teil werden die zivilrechtlichen Haftungsrisiken aufgezeigt, die mit dem Neuabschluss einer AVV verbunden sind.*

## Literaturempfehlungen

- KI und Demokratieprinzip 99

## Vorschau auf die nächste Ausgabe

### Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

- Beiträge zum 6. Deutschen IT-Rechtstag am 25./26.4.2019

## Neues unter www.cr-online.de

Veil, Die Schutzgutmisere des Datenschutzrechts – Teil II

## In dieser Ausgabe:

### • ZInsO-Aufsätze

#### Verträge in der Insolvenz (S. 697)

von Richter am Bundesgerichtshof Professor Dr. Markus Gehrlein, Karlsruhe

#### Die Verjährung von Masseverbindlichkeiten – ein Werkstattbericht (S. 704)

von Dipl.-Rpflin Sylvia Wipperfurth, LL.M. (com.), StW SachverständigenInstitut für Insolvenz- und Wirtschaftsrecht, Alsdorf/Aachen

#### Bedeutung eines Investorenprozesses und einer Unternehmensbewertung für die Vergleichsrechnung im Insolvenzplan (S. 711)

von Rechtsanwältin Katrin Schröder, LL.M. (corp. restruc.) und Rechtsanwalt/Steuerberater Martin Rekers, Düsseldorf

### • ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### Widerruf der Anwaltszulassung wegen Vermögensverfalls (S. 719)

BGH, Beschl. v. 5. 2. 2019 – AnwZ (Brfg) 50/18

#### Insolvenzrechtliches Aufrechnungsverbot bei Erstattung der Grunderwerbsteuer nach § 16

Abs. 1 Nr. 2 GrEStG (S. 721)

BFH, Urt. v. 15. 1. 2019 – VII R 23/17

#### Zur Beurteilung der anfechtungsrechtlichen Unentgeltlichkeit einer Leistung (S. 723)

BGH, Urt. v. 6. 12. 2018 – IX ZR 143/17

#### Widerruf einer zweckgebundenen Subvention bei Eröffnung des Insolvenzverfahrens (S. 729)

VGH München, (Nichtannahme-)Beschl. v. 22. 1. 2019 – 22 ZB 18.1098

#### (Kein gesetzlicher) Vergütungsanspruch eines nach Insolvenzeröffnung bestellten gemeinsamen Vertreters gegenüber einem Schuldverschreibungsgläubiger (S. 733)

AG Detmold, Urt. v. 1. 2. 2019 – 6 C 387/18

#### Fortführung des Eröffnungsverfahrens trotz Zahlung (S. 734)

AG Kleve, Beschl. v. 24. 8. 2018 – 43 IN 30/18

#### Anfechtung einer unentgeltlichen Leistung im Drei-Personen-Verhältnis nach § 134 Abs. 1

InsO: Keine Gegenleistung für die Zuwendung bei wertloser Forderung (S. 735)

AG Wipperfurth, Urt. v. 21. 12. 2018 – 9 C 269/18 (rkr.)

m. Anm. Weiß

#### Haftungsbegrenzungen des Verkäufers eines Anteils an eine Publikums-KG gegenüber dem Käufer (S. 737)

OLG Düsseldorf, Urt. v. 2. 2. 2018 – I-22 U 33/17

#### Abtretungserklärung durch einen betreuten Schuldner (S. 745)

LG Hamburg, Beschl. v. 8. 3. 2019 – 330 T 14/19

#### (Keine) Funktionelle Spezialzuständigkeit eines OLG-Bankensenats nach § 119a Satz 1 Nr. 1

GVG für Ansprüche gegen Geschäftsführer/Vorstand einer (Fonds-)Gesellschaft (S. 746)

OLG Bamberg, Beschl. v. 31. 8. 2018 – 2 ZIV AR 2/18



D3-Z325



Michael Bretz

RA Dr. Christian Brünkmans

RA Dr. Jan de Weerth

Prof. Dr. Ulrich Foerste

RA Dr. Michael C. Frege

RiAG Frank Frind

RiBGH Prof. Dr. Markus Gehrlein

Prof. Dr. Hugo Grote

RA Dr. Andreas Henkel

WP/StB Michael Hermanns

Prof. Dr. Heribert Hirte

RiAG Martin Horstkotte

Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber

RA Peter J. Hützen

RA Dr. Karen Kuder

RA Dr. Norbert Küpper

RiAG Dr. Peter Laroche

Prof. Dr. Wolfgang Marotzke

Prof. Dr. Sebastian Mock

RA Dr. Patrick Mückl

Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser

RA Dr. Manfred Obermüller

Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit

RA Prof. Dr. Klaus Pannen

RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape

RA Dr. Christoph Poertzgen

RA Stephan Ries

Prof. Dr. Thomas Rönnau

Prof. Dr. Jessica Schmidt

RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

RiBGH a.D. Gerhard Vill

OSTa Raimund Weyand

### Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 14/2019

### ZInsO-Aufsätze

<b>Verträge in der Insolvenz</b> .....	697
<i>von Richter am Bundesgerichtshof Professor Dr. Markus Gehrlein, Karlsruhe</i>	
<b>Die Verjährung von Masseverbindlichkeiten – ein Werkstattbericht</b> .....	704
<i>von Dipl.-Rpflin Sylvia Wipperfürth, LL.M. (com.), SIIW SachverständigenInstitut für Insolvenz- und Wirtschaftsrecht, Alsdorf/Aachen</i>	
<b>Bedeutung eines Investorenprozesses und einer Unternehmensbewertung für die Vergleichsrechnung im Insolvenzplan</b> .....	711
<i>von Rechtsanwältin Katrin Schröder, LL.M. (corp. restruc.) und Rechtsanwalt/Steuerberater Martin Rekers, Düsseldorf</i>	

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### Entscheidungsreport

#### • Insolvenzrecht

<b>Widerruf der Anwaltszulassung wegen Vermögensverfalls</b> .....	719
<i>BGH, Beschl. v. 5. 2. 2019 – AnwZ (Brfg) 50/18</i>	
<b>Insolvenzrechtliches Aufrechnungsverbot bei Erstattung der Gründerwerbsteuer nach § 16 Abs. 1 Nr. 2 GrEStG</b> .....	721
<i>BFH, Urt. v. 15. 1. 2019 – VII R 23/17</i>	
<b>Zur Beurteilung der anfechtungsrechtlichen Unentgeltlichkeit einer Leistung</b> .....	723
<i>BGH, Urt. v. 6. 12. 2018 – IX ZR 143/17</i>	
<b>Widerruf einer zweckgebundenen Subvention bei Eröffnung des Insolvenzverfahrens</b> .....	729
<i>VGH München, (Nichtannahme-)Beschl. v. 22. 1. 2019 – 22 ZB 18.1098</i>	
<b>(Kein gesetzlicher) Vergütungsanspruch eines nach Insolvenzeröffnung bestellten gemeinsamen Vertreters gegenüber einzelem Schuldverschreibungsgläubiger</b> .....	733
<i>AG Detmold, Urt. v. 1. 2. 2019 – 6 C 387/18</i>	
<b>Fortführung des Eröffnungsverfahrens trotz Zahlung</b> .....	734
<i>AG Kleve, Beschl. v. 24. 8. 2018 – 43 IN 30/18</i>	
<b>Anfechtung einer unentgeltlichen Leistung im Drei-Personen-Verhältnis nach § 134 Abs. 1 InsO: Keine Gegenleistung für die Zuwendung bei wertloser Forderung</b> .....	735
<i>AG Wipperfürth, Urt. v. 21. 12. 2018 – 9 C 269/18 (rkr.)</i> <i>m. Anm. Weiß</i>	
<b>• <u>Insolvenzkapitalmarktrecht</u></b>	
<b>Haftungsbegrenzungen des Verkäufers eines Anteils an eine Publikums-KG gegenüber dem Käufer</b> .....	737
<i>OLG Düsseldorf, Urt. v. 2. 2. 2018 – I-22 U 33/17</i>	
<b>• <u>Verbraucherinsolvenz und Restschuldbefreiung</u></b>	
<b>Abtretungserklärung durch einen betreuten Schuldner</b> .....	745
<i>LG Hamburg, Beschl. v. 8. 3. 2019 – 330 T 14/19</i>	
<b>• <u>Verfahrensrecht</u></b>	
<b>(Keine) Funktionelle Spezialzuständigkeit eines OLG-Bankensanats nach § 119a Satz 1 Nr. 1 GVG für Ansprüche gegen Geschäftsführer/Vorstand einer (Fonds-)Gesellschaft</b> .....	746
<i>OLG Bamberg, Beschl. v. 31. 8. 2018 – 2 ZIVAR 2/18</i>	



## GmbHRundschau

Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

gmbhr.de

in Verbindung mit Prof. Dr. Walter Bayer · RA/StB Vors. RiBFH a.D. Prof. Dr. Dietmar Gosch ·  
WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu · Ltd. RegDir. Ralf Neumann · RA Prof. Dr. Jochem ReichertBeratermodul  
GmbHR 

- Aufsätze >**
- Kuuya J. Chibanguza / Daniel Schubmann** – Die Produktbeobachtungspflicht im Wandel der Digitalisierung und die Haftung der handelnden Personen ..... 313
- Joachim Schiffers / Paul Forst** – Stille Gesellschaft an einer Mitunternehmerschaft und Sonderbilanzen ..... 321
- Carsten Peetz** – Fortsetzung einer GmbH in der Liquidation – Voraussetzungen und Auswirkungen auf die Bilanzierung ..... 326
- Rechtsprechung >**
- Gesellschafterliste:** Legitimierung als Mehrheitsgesellschafter bei eingezogenen Geschäftsanteilen, Rechtsfolgen der nicht satzungsgemäßen Übernahme der Versammlungsleitung (BGH, Urt. v. 20.11.2018 – II ZR 12/17) *m. Anm. Thomas Wachter* ..... 335
- Insolvenz:** Streitgegenstand bei Geltendmachung von Ansprüchen aus materiellem Recht und aus Insolvenzanfechtung (BGH, Urt. v. 22.11.2018 – IX ZR 14/18) *m. Anm. Sebastian Mock* ..... 350
- Körperschaftsteuer:** Zur Anwendbarkeit des § 8b Abs. 5 KStG im Rahmen einer grenzüberschreitenden Betriebsaufspaltung (BFH, Beschl. v. 16.1.2019 – I R 72/16) ..... 360
- Gewerbsteuer:** Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung der Schuldzinsen bei Cash-Pooling (BFH, Urt. v. 11.10.2018 – III R 37/17) ..... 362
- Verfahrensrecht:** Notwendige Beiladung bei Klagen gegen die Feststellung des steuerlichen Einlagekontos (BFH, Beschl. v. 25.9.2018 – I B 49/16) ..... 365
- Körperschaftsteuer:** Verdeckte Gewinnausschüttung, Angemessenheit von Beraterhonoraren (BFH, Beschl. v. 12.9.2018 – I R 77/16) ..... 368
- Volker Römermann** – Anwaltliches Gesellschaftsrecht vor der Reform ..... R104

**GmbHR im Blickpunkt****ottoschmidt**

86209471907



# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts  
der Informationstechnologie

**Schriftleitung:** RA Prof. Dr. Michael Bartsch · RA Dr. Malte Grützmaker, LL.M. ·  
RA Prof. Niko Härting · RA Sven-Erik Heun · RA Thomas Heymann ·  
RA Prof. Dr. Jochen Schneider · RA Prof. Dr. Fabian Schuster ·  
Prof. Dr. Indra Spiecker gen. Döhmman, LL.M. · Prof. Dr. Gerald Spindler

**cr-online.de**

**Herausgegeben** gemeinsam mit DGRI e.V.

Jeder Blick lohnt sich!

**Otto Schmidt online**

Jetzt NEU!

---

Beratermodul  
CR

**\$15 FAO**

Beiträge zum  
Selbststudium

<b>IT und Software &gt;</b>	<b>Alexander Schmid</b> – Pflicht zur „integrierten Produktbeobachtung“ für automatisierte und vernetzte Systeme .....	141
<b>Daten und Sicherheit &gt;</b>	<b>Dennis Heinemeyer</b> – Datenverarbeitungs-Crashtests ohne Daten-Dummys <sup>15</sup> .....	147
	BVerfG: Verfassungsmäßig- und -widrigkeit automatisierter Kfz-Kennzeichenkontrollen (BVerfG, Beschl. v. 18.12.2018) .....	152
<b>Internet und E-Commerce &gt;</b>	KG: Kommerziell-kennzeichnungspflichtige Kommunikation beim Influencer-Marketing (KG, Urt. v. 8.1.2019) .....	170
<b>Telekommunikation &gt; und Medien</b>	<b>Gerd Kiparski</b> – Der Europäische Telekommunikations-Kodex – Ein neuer Rechtsrahmen für die elektronische Kommunikation .....	179
	<b>Sven Hunzinger / Thomas Sassenberg</b> – Notwendigkeit einer Vereinbarung zur Auftragsverarbeitung bei Telekommunikationsdiensten? .....	188
	BVerfG: Pflicht des E-Mail-Dienst-Anbieters zur Übermittlung von IP-Adressen an Ermittlungsbehörden (BVerfG, Beschl. v. 20.12.2018) .....	195
<b>Report und Technik &gt;</b>	<b>Elmar Schuhmacher / Markus Fatalin</b> – Compliance-Anforderungen an Hersteller autonomer Software-Agenten .....	200



40. Jahrgang  
Heft 13  
29. März 2019

*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**

BGH zur Anfechtung der Besicherung eines Gesellschafterdarlehens .....	A 25	Nr. 82
BGH zur vorinsolvenzlichen Durchsetzungssperre in AGB eines Nachrangdarlehens .....	A 25	Nr. 83
BGH: Keine Prospektverantwortung bei bloßer Nutzung des „guten Namens“ .....	A 25	Nr. 84
BGH zum Vergütungsanspruch des gemeinsamen Vertreters im Spruchverfahren .....	A 26	Nr. 85
BAG zum gesetzlichen Urlaubsanspruch bei unbezahltem Sonderurlaub .....	A 26	Nr. 86
OLG Stuttgart: Unzulässige Musterfeststellungsklage gegen Mercedes-Benz Bank .....	A 26	Nr. 87
EU: Einigung zu grenzüberschreitender Mobilität von Gesellschaften .....	A 26	Nr. 88

**Aufsätze**

<i>Thomas Riehm, Passau</i>	Der Anspruch auf Nachlieferung .....	589
<i>Melanie Döge, Frankfurt/M.</i>	Die Aktiengesellschaft als Rechtsform der Kooperation von Rechtsanwälten .....	596

**Rechtsprechung**

**Bank- und Kreditsicherungsrecht**

BSG	20. 2. 2019 – GS 1/18	<b>Anspruch des Rentenversicherungsträgers gegen Bank auf Rücküberweisung von nach dem Tod des Leistungsberechtigten überwiesener Rente trotz Kontoauflösung .....</b>	<b>606</b>
-----	-----------------------	------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	------------



## Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

BGH	6. 2. 2019 – VII ZB 78/17	Zulässige Einlegung eines Rechtsmittels durch Gesellschaft ohne gesetzlichen Vertreter bei Beauftragung eines Anwalts noch als prozessfähige Gesellschaft . . . . .	609
OLG Celle	8. 3. 2019 – 9 W 17/19	Keine Fortführung der GmbH kraft Gesellschafterbeschlusses nach Aufhebung des Insolvenzplanverfahrens bei fehlender Fortführungsplanung im Insolvenzplan . . . . .	611
OLG Dresden	17. 1. 2019 – 8 U 1020/18	<b>Schadensersatzpflicht des Abschlussprüfers einer Emissionsgesellschaft gegenüber Kapitalanleger wegen Verletzung der Berichtspflicht</b> . . . . .	613
OLG München	20. 2. 2019 – 7 W 178/19	Keine PKH für Liquidationsgesellschaft zur Durchführung des Gesellschafter-Innenausgleichs im Rahmen der Liquidation einer Publikums-KG aus „allgemeinem Interesse“ an Rechtsverfolgung (LS) . . . . .	622

## Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	6. 3. 2019 – IV ZR 72/18	<b>Zum Risikoausschluss für die Wahrnehmung rechtlicher Interessen aus Anstellungsverträgen gesetzlicher Vertreter juristischer Personen in der Rechtsschutzversicherung</b> . . . . .	623
-----	--------------------------	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

## Insolvenz- und Sanierungsrecht

BGH	24. 1. 2019 – IX ZR 121/16	<b>Zur Aufrechnung von Ansprüchen des Anfechtungsgegners gegen Ansprüche der Masse bei der Insolvenzanfechtung von Immobilienübertragungen</b> . . . . .	626
BFH	15. 1. 2019 – VII R 23/17 +	Insolvenzrechtliches Aufrechnungsverbot bei Erstattung der Grunderwerbsteuer nach § 16 Abs. 1 Nr. 2 GrEStG . . . . .	627
AG Detmold	1. 2. 2019 – 6 C 387/18	Kein Anspruch des nach Insolvenzeröffnung bestellten gemeinsamen Vertreters auf Vergütung gegen die einzelnen Schuldverschreibungsgläubiger . . .	629
AG Dortmund	29. 10. 2018 – 410 C 7987/17	Unzulässigkeit der Streitverkündung des Prozessgegners der Insolvenzmasse gegenüber dem Insolvenzverwalter (LS) . . . . .	630

## Arbeits- und Sozialrecht

BVerfG	12. 2. 2019 – 1 BvR 842/17	<b>Ablehnung des Erlasses einer einstweiligen Anordnung zur Außervollsetzung des „Streikbrecherverbots“ für Leiharbeitnehmer</b> . . . . .	630
--------	----------------------------	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

## Wettbewerbs- und Kartellrecht

EuGH	18. 10. 2018 – Rs C-149/17	Zur Haftung des Internetanschlusshabers für Urheberrechtsverletzung durch Filesharing trotz Benennung eines Familienmitglieds mit Zugriff auf diesen Anschluss („Bastei Lübbe“) . . . . .	632
------	----------------------------	-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

## Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

BGH	20. 11. 2018 – VI ZR 394/17	Bestreiten des Bestehens eines Gesamtschuldverhältnisses im Rechtsstreit um Innenausgleich zwischen zuvor rechtskräftig als Gesamtschuldner verurteilten Streitgenossen . . . . .	635
BGH	14. 9. 2018 – V ZR 267/17 +	Zur Bindung des Erwerbers einer streitbefangenen Sache an gerichtlichen Vergleich zwischen Veräußerer und Prozessgegner bei Erwerb nach Rechtshängigkeit (LS) . . . . .	636

## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 13/2019

### ZInsO-Aufsätze

<b>Die Folgen des Brexit für das nationale und internationale Insolvenzrecht</b> .....	645
<i>von Professor Dr. Heinz Vallender, Köln</i>	
<b>Der „Veräußererkollektivvertrag nach Erwerberkonzept“ als Rettungsanker für Übertragende Sanierungen</b> .....	652
<i>von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Arbeitsrecht Dr. Patrick Mückl, Düsseldorf</i>	
<b>Anmerkungen zum Tatbestand des § 35 Abs. 2 InsO</b> .....	657
<i>von Rechtsanwalt Dr. Harald Heinze, Berlin/Leipzig</i>	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts .....	675
--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	-----

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### Entscheidungsreport

#### • Insolvenzrecht

<b>Herbeiführen von Überschuldung oder Zahlungsunfähigkeit</b> .....	677
<i>BGH, Beschl. v. 6. 2. 2019 – 3 StR 239/18</i>	
<b>Freigabe von Vermögen aus selbstständiger Tätigkeit; Auswirkungen der Eröffnung eines Insolvenzverfahrens auf bestehende Giroverträge; Zugehörigkeit von Honorarforderungen eines Zahnarztes zur Insolvenzmasse</b> .....	678
<i>BGH, Urt. v. 21. 2. 2019 – IX ZR 246/17</i>	
<b>Anspruch auf Erstattung von Fruchtgewinnungskosten als Masseverbindlichkeit</b> .....	683
<i>BGH, Urt. v. 24. 1. 2019 – IX ZR 121/16</i>	
<b>Rechtsschein eines Sitzes in einem Partikularinsolvenzverfahren</b> .....	685
<i>LG Berlin, Beschl. v. 1. 11. 2018 – 84 T 215/18</i>	
<b>Keine Zuständigkeit des Familiengerichts für Insolvenzanfechtungsklagen</b> .....	686
<i>LG Heilbronn, Beschl. v. 18. 1. 2019 – Zo 10 T 4/18</i>	

#### • Arbeits- und Insolvenzrecht

<b>Wirksamer Ausschluss des Rückzahlungsanspruchs eines Trägerunternehmens gegen eine Gruppenunterstützungskasse im Fall der Arbeitgeberinsolvenz</b> .....	686
<i>BAG, Urt. v. 16. 10. 2018 – 3 AZR 402/16</i>	
<b>Stationen von Flugesellschaft bei hinreichender „funktioneller Autonomie“ als übergangsfähige, massenentlassungspflichtige wirtschaftliche Einheiten/Betriebsteile</b> .....	690
<i>ArbG Berlin, Urt. v. 7. 2. 2019 – 41 Ca 4536/18</i>	

#### • Vergütungsrecht

<b>Einbeziehung von Anfechtungsansprüchen bei vorzeitiger Beendigung eines Insolvenzverfahrens nach §§ 212, 213 InsO</b> ...	691
<i>BGH, Beschl. v. 14. 2. 2019 – IX ZB 25/17</i>	
<b>Bestimmung der Berechnungsgrundlage; Auslagenpauschale</b> .....	693
<i>LG Berlin, Beschl. v. 5. 2. 2019 – 84 T 211/18</i> <i>m. Anm. Haarmeyer</i>	
<b>Zur Definition des vergütungsrechtlichen Normalfalls; Abschlag aufgrund von Ermittlungen im Eröffnungsverfahren</b> .....	695
<i>LG Hamburg, Beschl. v. 10. 1. 2019 – 330 T 84/18</i>	



## Inhalt

Einstufung eines Zwischenschritts als Insiderinformation auf eine überwiegende Eintrittswahrscheinlichkeit des Endereignisses nicht mehr ankommen soll, sofern das Endereignis lediglich „nicht völlig ausgeschlossen“ ist. Der Beitrag wendet sich gegen diese undifferenzierte Bewertung von Zwischenschritten und soll zeigen, dass Art. 7 Abs. 2 und 3 MAR und die ihnen zugrunde liegende Geltl-Rechtsprechung eine abweichende, differenzierende Beurteilung erfordern, die je nach Typus des Zwischenschritts zu unterschiedlichen Ergebnissen hinsichtlich der erforderlichen Eintrittswahrscheinlichkeit des Endereignisses führt. .... 160

## Steuer-Journal

**RA FAStR Prof. Dr. Burkhard Binnewies / RA FAStR Dr. Christian Bertrand – Anwendbarkeit der Datenschutz-Grundverordnung auf die Aktiengesellschaft im Besteuerungsverfahren** ..... 170

## Kommentar

**RA Dr. Gerald Reger / RAin Dr. Ricarda-Charlotte Jud – Verletzung des Gleichbehandlungsgebots durch nachträgliche Zulassung zur Hauptversammlung und Anfechtbarkeit von Wahlbeschlüssen bei Abweichung vom DCGK** – Kommentar zu BGH v. 9.10.2018 – II ZR 78/17, AG 2019, 176

Mitten in der Vorbereitungszeit für die Hauptversammlungssaison 2019 hat der BGH eine Leitsatzentscheidung veröffentlicht, in der er zu einigen relevanten Grundsatzfragen der Hauptversammlungspraxis Stellung nimmt. .... 172

## Rechtsprechung

**Hauptversammlung:** Verletzung des Gleichbehandlungsgebots durch nachträgliche Zulassung zur Hauptversammlung, Anfechtbarkeit von Wahlbeschlüssen bei Abweichung vom DCGK (BGH, Urt. v. 9.10.2018 – II ZR 78/17)..... 176

**Spruchverfahren:** Keine Anfechtung von Zwischenentscheidungen im Spruchverfahren (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 5.7.2018 – 26 W 12/18 (AktE)) ... 183

**Spruchverfahren:** Berechnung des Gegenstandswert in sog. Übergangsfällen (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 15.1.2018 – 26 W 10/17 (AktE))... 185

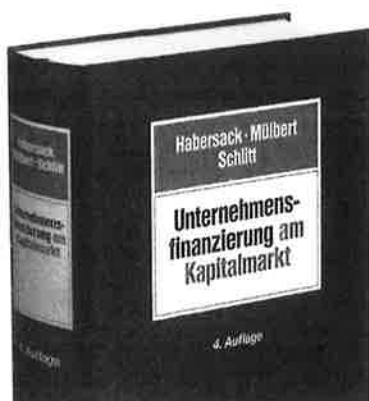
## AG Report

### Rechts-Report | Anlegerschutz

Aufklärungs- und Treuepflichten einer Treuhandgesellschaft – Anm. zu OLG Celle v. 23.10.2018 – 9 U 42/18 (*Johanna Kaufmann*)..... R60

### Rechts-Report | Neues zur Rechnungslegung

Tätigkeitsbericht der DPR 2018 (*Eberhard Scheffler*)..... R62



## Meisterhaft arrangiert.

Ein exzellentes Team hat die komplexen Formen der Unternehmensfinanzierung am Kapitalmarkt für die Neuauflage wieder strukturiert, praxisnah und topaktuell aufbereitet!

Probe lesen und bestellen unter [otto-schmidt.de/hms4](http://otto-schmidt.de/hms4)

## Inhalt

## Kapitalmarkt-Report | Börse

Europäische Aufsichtsbehörden treffen Vereinbarungen mit britischem Pendant ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R63
Börse London beteiligt sich an Euroclear ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R63
Digitale Börse AAX wählt Technologie der Londoner Börse ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R63
Nasdaq will ebenfalls Börse Oslo übernehmen ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R63
Bukarester Börse plant Gründung einer lokalen zentralen Gegenpartei ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R64
Nigerianische Börse lanciert neue Indizes ( <i>Marianne Gajo</i> ).....	R64

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

Cyber Security und Digitalisierung in Politik und Wirtschaft ( <i>Marion Müller</i> ).....	R64
Wirtschaftliche Entwicklung und Perspektive des deutschen Einzelhandels ( <i>Marion Müller</i> ).....	R65
Aufgeschlossenheit gegenüber autonomen Fahrzeugen nimmt zu ( <i>Marion Müller</i> ).....	R66

## Branchen- und Unternehmens-Report | Jahresabschlüsse

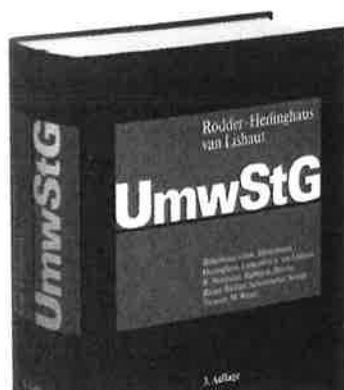
Infineon SA – Konzernabschluss zum 30.9.2018 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> ).....	R66
Metro AG – Konzernabschluss zum 30.9.2018 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> ).....	R67

## Bibliothek

Neuerscheinungen ( <i>Barbara Lange</i> ).....	R69
Zeitschriftenspiegel ( <i>Katharina Melkko</i> ).....	R69

## Wussten Sie schon ...

Im **Beratermodul AG** haben Sie Zugriff auf das Online-Archiv Ihrer Zeitschrift. In der **Zeitschriften-App** lesen Sie aktuelle Beiträge auf Ihrem Smartphone. Bei Fragen zu Ihren **Freischaltcodes** wenden Sie sich gerne an den Kundenservice: Telefon 0221 / 93738-997 oder E-Mail an [kundenservice@otto-schmidt.de](mailto:kundenservice@otto-schmidt.de).



## Garantiert Mehrwert.

Der Kommentar von *Rödler/Herlinghaus/van Lishaut* ist das Standardwerk für Umstrukturierungen der Oberklasse. Die umfassende und ausgewogene Kommentierung hilft Ihnen, selbst die größten oder komplexesten Umstrukturierungen souverän und fehlerfrei zu beraten.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/rug3](http://otto-schmidt.de/rug3)

Wirtschaftsrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

**EuGH:** Fernabsatzvertrag – Widerrufsrecht beim Online-Matratzenkauf (27.3.2019 – Rs. C-681/17)

**EuGH:** Zur Haftungsbeschränkung des Zahlungsdienstleisters (21.3.2019 – Rs. C-245/18)

**EuGH:** Teilweise Missbräuchlichkeit der Klausel über die vorzeitige Fälligkeit eines Hypothekendarlehensvertrags (26.3.2019 – verb. Rs. C-70/17 und C-179/17)

**EU-Kommission:** Erneut Milliardenstrafe gegen Google verhängt

**BGH:** Zum Auskunftsanspruch des Insolvenzverwalters aus Insolvenzanfechtung und aus gesellschaftsrechtlicher Treuepflicht (14.2.2019 – IX ZR 149/16)

**BGH:** Prospektverantwortlichkeit aus Garantienstellung (22.1.2019 – II ZB 18/17)

**OLG Stuttgart:** Durchführung eines KapMuG-Verfahrens gegen die Porsche SE und die Volkswagen AG abgelehnt (27.3.2019 – 20 Kap 2/17, 20 Kap 3/17 und 20 Kap 4/17)

Aufsätze

Verpackungsgesetz

Martin Kardetzky, Syndikus-RA, und Prof. Dr. Stefan Müller

Das neue Verpackungsgesetz – Pflichten der Hersteller und Aufgaben für Sachverständige und Prüfer

Seit dem 1.1.2019 sind die bis dato in der Verpackungsverordnung geregelten herstellerbezogenen Pflichten zur Wahrnehmung der Produktverantwortung im Bereich der Verpackungen erweitert worden. Mit dem VerpackG hat der Gesetzgeber die Pflicht zur Registrierung bei der Zentralen Stelle für alle Unternehmen (vom VerpackG als „Hersteller“ bezeichnet) eingeführt, die systembeteiligungsspflichtige Verpackungen erstmals gewerbsmäßig in Verkehr bringen („Herstellerregister“). Die Zentrale Stelle stellt hierfür als elektronisches Datenverarbeitungssystem ihr Portal „LUCID“ zur Verfügung. Neu ist auch, dass die Sachverständigen und sonstigen Prüfer sich bei der Zentralen Stelle registrieren müssen („Prüferregister“) und deren Prüflinien zu beachten haben. Der Beitrag stellt die wichtigsten hersteller- und prüferbezogenen Regelungen des VerpackG sowie deren Umsetzung dar und gibt Handlungsempfehlungen für die verpflichteten Unternehmen.

Dr. Thorsten Kuthe, RA

Umgang mit Anmeldefehlern bei einer (Publikums-) Hauptversammlung

In einer Publikumshauptversammlung zählt die Einhaltung der Formalien zum A und O, um rechtssichere Ergebnisse zu erzielen. In einer Entscheidung vom 9.10.2018 – II ZR 78/17 (BB 2019, 459) – hat der Bundesgerichtshof sich mit der Frage beschäftigt, ob ein Aktionär, der sich nicht ordnungsgemäß zur Hauptversammlung angemeldet hat, trotzdem freiwillig zur Hauptversammlung zugelassen werden kann. Vor dem Hintergrund soll näher untersucht werden, welche Fehler und Probleme es im Zusammenhang mit der Anmeldung zur Hauptversammlung geben und wie sich der Versammlungsleiter im Sinne einer anfechtungsfreien Hauptversammlungsbeendigung verhalten kann und sollte.

Entscheidungen

**BGH:** Kein Ausschluss der Legitimationswirkung des § 16 Abs. 1 S. 1 GmbHG bei eingezogenen Geschäftsanteilen (20.11.2018 – II ZR 12/17 – dazu BB-Kommentar von

Dr. Jan-Henric M. Punte, LL.M., RA, und Dipl.-Jur. Pelle Klemens)

**BGH:** Haftung der Altgesellschafter einer Fondsgesellschaft wegen unterlassener Aufklärung beim Beitritt eines Anlegers (8.1.2019 – II ZR 139/17)

769

Steuerrecht

Die Woche im Blick

Entscheidungen

**BFH:** Erweiterte Kürzung nach § 9 Nr. 1 Satz 2 GewStG (25.9.2018 – GrS 2/16)

**BFH:** Aufteilung von Finanzierungskosten auf die Einkünfte aus Kapitalvermögen und auf sonstige Einkünfte (11.12.2018 – VIII R 7/15)

**BFH:** Steuerpflicht von Zinsen aus Lebensversicherungen – Keine steuerschädliche Verwendung eines Darlehens bei der Gewährung eines zinslosen Darlehens (25.9.2018 – VIII R 3/15)

**BFH:** Zahl der Beschäftigten und Lohnsummenregelung bei Holdinggesellschaften; Einkommensteuerschulden als Nachlassverbindlichkeiten (14.11.2018 – II R 34/15)

**BFH:** Berufsverbände in der Umsatzsteuer (13.12.2018 – V R 45/17)

**BFH:** Zuwendung einer „Sensibilisierungswoche“ als Arbeitslohn (21.11.2018 – VI R 10/17)

Verwaltung

**Senatsverwaltung für Finanzen Berlin:** Steuerprüfungen bei Gastronomiebetrieben

**BZSt:** Hinweise zum Vorsteuer-Vergütungsverfahren für den Brexit ohne Austrittsabkommen

Gesetzgebung

**DStV:** TAX 3 – Abschlussbericht kriminalisiert Steuerberater und Wirtschaftsprüfer

771

Aufsätze

Anzeigepflicht

Kristina Kepp, Syndikus-StBin, und Franz Schober, Syndikus-StB

Anzeigepflicht grenzüberschreitender und nationaler Steuergestaltungsmodelle – aktuelle Umsetzungsfragen

Seit 30.1.2019 kursiert der mit Spannung erwartete Entwurf zur Umsetzung der EU-Richtlinie 2018/822/EU vom 25.5.2018 (6. EU-Amtshilfe-Richtlinie) hinsichtlich der Anzeigepflicht von grenzüberschreitenden Steuergestaltungsmodellen. Es handelt sich dabei um einen nur eingeschränkt zugänglichen Referentenentwurf. Der Entwurf stellt vielmehr ein weiteres Arbeitspapier dar, das den Ressorts zur Abstimmung vorgelegt wurde. Zusätzlich zu den Meldepflichten für grenzüberschreitende Steuergestaltungsmodelle findet sich die – politisch kontrovers diskutierte – Erweiterung auf Anzeigepflichten auch für nationale Steuergestaltungen. Der Beitrag soll aufzeigen, welche Herausforderungen sich für die Anwender der Richtlinie, d.h. Intermediäre und Steuerpflichtige (auch als Nutzer bezeichnet), ergeben. Im Besonderen soll auch darauf eingegangen werden, welche Fragestellungen in Bezug auf Finanzdienstleister und Kreditinstitute durch den Gesetzgeber bzw. im Wege eines Auslegungsschreibens dringend zu klären sind. Auf Seiten der Finanzverwaltung lässt eine Fülle an ungeklärten Rechtsbegriffen und Auslegungsfragen eine kaum zu bewältigende Menge an Meldungen befürchten.

Dipl.-Volksw. Erich Hufnagel, RA/StB

800

Keine gewerbsteuerliche Hinzurechnung von Entgelten für Datenbanknutzung

In der steuerlichen Literatur wurde in der jüngeren Vergangenheit wiederholt die Frage aufgeworfen, inwiefern Entgelte für die Nutzung von Datenbanken gem. § 8 Nr. 1 Buchst. f S. 1 GewStG bei Ermittlung des Gewerbeertrags hinzuzurechnen sind, mithin eine solche Datenbanknutzung den Tatbestand erfüllt.

Entscheidung

**BFH:** Vorsteuerabzug und Margenbesteuerung bei Kaffeefahrten (13.12.2018 – V R 52/17 – dazu BB-Kommentar von Dipl.-Finw. Rainald Vobbe, StB/FB f. Zölle u. VerbrSt)

803

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**IASB:** Forschungsprojekt zu Angabepinzipien abgeschlossen

#### Wirtschaftsprüfung

**ACCA/Deloitte:** Bericht zur Accounting-Lücke aufgrund Nicht-Bilanzierung immaterieller Vermögenswerte

**IDW:** Europäisches Parlament fordert Pflichtrotation für alle Prüfer

**IDW:** Forderung der Nachbesserung des Entwurfs eines BMF-Schreibens zu elektronischen Aufzeichnungssystemen

**IDW:** Aktuelles zur Besonderen Ausgleichsregelung nach dem EEG 2017

**IDW:** Aktualisierung des IDW PH 9.970.12 aufgrund des sog. Energiesammelgesetzes

**IDW:** Aktualisierung des IDW PH 9.970.11 für die Prüfung der Endabrechnung eines Netzbetreibers

**APAS:** Fragen und Antworten zu Verlautbarung Nr. 4/1

**WPK:** Erklärfilm „Wie funktioniert die Modularisierung des Wirtschaftsprüfungsexamens?“

**KfQK:** Bericht über die Sitzung am 19.3.2019

### Aufsatz

**Michael Deubert, WP/StB, und Dr. Stefan Lewe, WP/StB**

#### Bilanzierung von Software beim Anwender nach HGB – Besonderheiten bei Cloud-Lösungen

Fragestellungen zur Bilanzierung von Software in Cloud-Umgebungen treten gegenwärtig verstärkt auf und zeigen, dass der Trend zur Verlagerung von Softwareanwendungen in Cloud-Umgebungen ungebrochen ist. Die Verf. setzen sich in dem Beitrag mit der Frage auseinander, welche Besonderheiten bei der Abbildung solcher Lösungen für Zwecke der handelsrechtlichen Bilanzierung zu beachten sind und schließen damit an den Beitrag von *Berger/Fischer* zur Bilanzierung von Cloud-Softwareverträgen nach IFRS (BB 2018, 2288) an. Nach der Darstellung der unterschiedlichen Betreiber- und Bereitstellungsmodelle werden die Zurechnung des wirtschaftlichen Eigentums an der Software, die Abgrenzung der im Rahmen des Customizing aktivierbaren bzw. aktivierungspflichtigen Ausgaben sowie die Bestimmung der für die planmäßige Abschreibung relevanten voraussichtlichen wirtschaftlichen Nutzungsdauer thematisiert.

### Entscheidung

**Niedersächsisches FG:** Rückwirkender Teilwertansatz gem. § 6 Abs. 5 S. 6 EStG aufgrund einer formwechselnden Umwandlung einer Personenobergesellschaft in eine Kapitalgesellschaft im Rahmen einer mehrstöckigen Personengesellschaft (26.10.2018 – 3 K 173/16 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Sebastian Heß, RA/FAStR/StB**)

## Arbeitsrecht

809

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Kürzung von Urlaubsansprüchen während Elternzeit (19.3.2019 – 9 AZR 362/18)

**BAG:** Verbindlichkeit von Einigungsstellenverfahren (11.12.2018 – 1 ABR 17/17)

**BAG:** Anrechnung von Wehrdienstzeiten als Berufserfahrung (17.1.2019 – 6 AZR 585/17)

**BAG:** Tarifvertraglicher Ausschluss von Vergütung von Umklezeiten (12.12.2018 – 5 AZR 124/18)

### Aufsatz

#### Statusfeststellung

**Silke Becker, RAin, und Dr. Frank Henneke, Leitender MR a. D.**

820

#### Das Statusfeststellungsverfahren nach § 7a SGB IV auf dem Prüfstand – Die Schwächen des aktuellen Verfahrens sowie mögliche Lösungsansätze

Das Statusfeststellungsverfahren in seiner jetzigen Form ist optimierungsbedürftig. Gerade in Bezug auf die moderne Arbeitswelt gelangt eine Vielzahl von Feststellungsbescheiden nicht zu zeitgemäßen und angemessenen Ergebnissen. Zudem mangelt es dem Verfahren an Transparenz, Rechtssicherheit und Akzeptanz. Dass hier Handlungsbedarf besteht, hat auch die aktuelle Regierung erkannt und im Koalitionsvertrag festgehalten: „Das Statusfeststellungsverfahren für Selbstständige wollen wir vereinfachen und zwischen den unterschiedlichen Zweigen der Sozialversicherung widerspruchsfrei ausgestalten“ (§ 42). Der Beitrag zeigt mögliche Lösungsansätze für eine Überarbeitung des Statusfeststellungsverfahrens auf. Dabei werden zunächst die Grundsätze, die in einem solchen Verfahren berücksichtigt werden sollten, herausgearbeitet. Darauf aufbauend werden verschiedene Abgrenzungskriterien näher betrachtet und Vorschläge für eine angemessene, zeitgemäße und transparente Wertung entwickelt.

811

### Entscheidung

**BAG:** Nur einheitliche Anpassung von Gesamtversorgungszusagen (25.9.2018 – 3 AZR 333/17 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Patrick Flockenhaus, LL.M., FAArbR**)

827



816

BB-Fachkonferenz  
**Update zur Anzeigepflicht bei Steuergestaltungen – Umsetzungsgesetz nimmt Gestalt an**  
 4. Juni 2019 | Frankfurt  
<https://veranstaltungen.ruw.de/anzeigepflicht>

### Die Erste Seite

**Dr. Monika Winnemann**

**Digitalsteuer und Co: Diskussion über neue internationale Steuerregeln**

**Impressum/Vorschau**

VIII

### Neuerscheinung Buch

**Rammert/Hommel/Wüstemann, Konzernbilanzierung case by case**

Lösungen nach HGB und IFRS

6. Auflage 2018, 386 Seiten, Kt., € 38,90

ISBN: 978-3-8005-0018-5 / Infos unter: [www.shop.ruw.de](http://www.shop.ruw.de)

## Aufsätze

<i>Dörte Poelzig, Leipzig</i>	Die „gespaltene Auslegung“ von Verhaltensnormen im Straf-, Aufsichts- und Zivilrecht oder wer gibt den Ton an? .....	1
<i>Christopher Hahn, Berlin und München/ Robert Wilkens, Berlin</i>	ICO vs. IPO – Prospektrechtliche Anforderungen bei Equity Token Offerings .....	10
<i>Jan Struckman, Münster</i>	Reichweite der Frühinterventionsbefugnisse der Aufsichtsbehörden nach § 36 Abs. 1 Satz 3 Nr. 1 lit. e SAG .....	26
<i>Andreas Oehler, Bamberg/ Matthias Horn, Bamberg/ Stefan Wendt, Reykjavik</i>	Zeigen junge Erwachsene Financial Literacy im ökonomischen Alltag? Eine realitätsnahe Alternative zu einfachen Wissensabfragen .....	37
<i>Michel Becker, Gießen</i>	Empirische Evidenz zu Eigenschaften von Online- bzw. Mobile-Banking-Kunden in Deutschland .....	42

## Rechtsprechung

### Entscheidungen im Wortlaut

BGH 25. 9. 2018 – II ZR 190/17	Zum Ziel der Änderung der unternehmerischen Ausrichtung des Emittenten als Voraussetzung der Stimmrechtszurechnung aufgrund Acting in Concert .....	58
KG 25. 9. 2018 – (4) 161 Ss 28/18 (35/18), 4 35/18, 161 Ss 28/18	Bitcoins keine Rechnungseinheit i. S. d. KWG .....	63

Entscheidungen in Leitsätzen .....	67
------------------------------------	----

## ZBB-Report

<i>Maximilian Stumpp, Hamburg</i>	Die EU-Taxonomie für nachhaltige Finanzprodukte – Eine belastbare Grundlage für Sustainable Finance in Europa? .....	71
-----------------------------------	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

### Hinweis an unsere Leser:

Der Jahrgang 2018 wird zusammen mit dem Jahrgang 2017 gebunden. Das Gesamtregister für die beiden Jahrgänge liegt diesem Heft bei. Gleichzeitig wird die Einbanddecke für die beiden Jahre ausgeliefert. Bezieher, deren Abonnement die Einbanddecke nicht umfasst, beliefern wir nicht automatisch. Bitte geben Sie eine gesonderte Bestellung auf.

---

## NZWiSt-Inhaltsverzeichnis 4/2019

---

<b>Aufsätze</b>	<i>Prof. Dr. Wolfgang Mitsch</i> Versuch bei erfolgsqualifizierter strafbarer Abfallverbringung	121
	<i>Dr. Ingo E. Fromm</i> Rechtsprechungsüberblick zur Anordnung der Einziehung gem. § 73 c StGB im Strafprozess	127
	<i>José Danilo Tavares Lobato</i> Zum Verhältnis von Criminal Compliance und Korruption – Eine brasilianische Aussicht	131
<b>Rechtsprechung</b>	<b>Steuerstrafrecht/Steuerrecht</b>	
	Schenkungssteuerhinterziehung Hessisches FG, Urteil vom 7. Mai 2018 – 10 K 477/17 (m. Anm. <i>Rolletschke</i> )	137
	Umsatzsteuerhinterziehung: generalpräventive Erwägungen bei Strafzumessung, Selbstanzeige BGH, Beschluss vom 20. November 2018 – 1 StR 349/18 (LG Düsseldorf) (m. Anm. <i>Gehm</i> )	142
	Unkenntnis der Finanzbehörde OLG Oldenburg, Beschluss vom 10. Juli. 2018 – 1 Ss 51/18 (LG Aurich) (m. Anm. <i>Deckers</i> )	145
	<b>Wirtschaftsstrafrecht</b>	
	Neues zur Geldwäsche BGH, Urteil vom 15. August 2018 – 5 StR 100/18 (m. Anm. <i>Raschke</i> )	148
	Keine Strafbarkeit wegen Bankrotts im Verbraucherinsolvenzverfahren nach Ablauf der Abtretungsfrist; Höhe des großen Ausmaßes bei Steuerhinterziehung BGH, Beschluss vom 21. März 2018 – 1 StR 414/16 – LG Augsburg (m. Anm. <i>Bollacher</i> )	155
Herausgabeersuchen der StA an ein Kreditinstitut; Vorstandsmitglieder als richtige Adressaten LG Limburg a. d. Lahn, Beschluss vom 18. Februar 2019 – 1 Qs 5/19	158	
<b>Impressum</b>		IV
<b>Mitteilungen</b>	Literaturspiegel Steuerstrafrecht Stand: 18.3.2019 ( <i>Madauß</i> )	V







**07.2019**

Jahrgang 72 / 01.04.19

ISSN 0340-9031 / www.wpg.de

406/41907

**Fachlicher Beirat**

WP StB RA Dr. Hans-Peter Aicher

WP StB Prof. Dr. Frank Beine

WP StB Dr. Stefan Bischof

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

WP StB Karl Petersen

WP StB Dr. Stefan Schmidt

**ASSURANCE**

# Corporate Governance und Risiko- management

René Scheffler, Prof. Dr. Alexander Lenz und  
Stephan Andreas » 367

# WPG

D3-Z2

**KOMPETENZ SCHAFFT VERTRAUEN**

**ASSURANCE**

**Digitaler Wandel im Finanzbereich**

Prof. Dr. Thorsten Sellhorn, Stefan Groß,  
Jakob Hamburg und Kathrin Oberwallner » 377

**Digitalisierung in der Internen Revision -  
Herausforderungen für die Aus- und Fortbildung**

Prof. Dr. Kai-Uwe Marten und Rafael Harder » 382

**Praxishinweise zur Ausschreibung der  
Abschlussprüfung**

Dr. Christian Herold » 391

**RECHNUNGSLEGUNG**

**Steuerabgrenzung auf Leasingverhältnisse  
beim Leasingnehmer**

Dr. Thilo Nolte » 399

**MANAGEMENT & BERATUNG**

**Die erfolgreiche digitale Transformation -  
eine Frage des Vertrauens**

Christian Rast im Interview » 411

**STEUERN & RECHT**

**Kann eine Blockchain die Tax Compliance  
steuerlicher Verrechnungspreise verbessern?**

Valentin Quinkler und Rebecca Reineke » 422

## INHALT



### ASSURANCE

#### KOMPAKT

- Modularisierung des WP-Examens ..... » 365
- Vertrauensdienstleistungen für eine erweiterte **Berichterstattung** ..... » 365
- Neue US-Leitlinien für Key Audit Matters ..... » 365
- Aus ausländischen Fachzeitschriften ..... » 366

#### ANALYSE

- Corporate Governance und Risikomanagement – Bestandsaufnahme und  
Perspektiven des betrieblichen Risikomanagements 20 Jahre nach Inkrafttreten  
des KonTraG  
*René Scheffler, Prof. Dr. Alexander Lenz und Stephan Andreas* ..... » 367
- Digitaler Wandel im Finanzbereich – Tagungsbericht zum 2. Münchner  
Round Table  
*Prof. Dr. Thorsten Sellhorn, Stefan Groß, Jakob Hamburg und Kathrin Oberwallner* ..... » 377
- Digitalisierung in der Internen Revision – Herausforderungen für die  
Aus- und Fortbildung  
*Prof. Dr. Kai-Uwe Marten und Rafael Harder* ..... » 382
- Praxishinweise zur Ausschreibung der Abschlussprüfung  
*Dr. Christian Herold* ..... » 391



### RECHNUNGSLEGUNG

#### KOMPAKT

- Änderungen an IAS 19 in europäisches Recht übernommen ..... » 397
- Änderungen der IFRS im AIP 2015–2017 in europäisches Recht übernommen ..... » 397
- Veranstaltungshinweis: 33. Münsterisches Tagesgespräch ..... » 398
- Rezension: Internationale Rechnungslegung und Internationales Controlling ..... » 398

#### ANALYSE

- Steuerabgrenzung auf Leasingverhältnisse beim Leasingnehmer –  
Der blinde Fleck der Einführung von IFRS 16  
*Dr. Thilo Nolte* ..... » 399



### FINANCIAL SERVICES

#### KOMPAKT

- Neue Referenzzinssätze: Übergangsfrist bis Ende 2021 verlängert ..... » 407
- Europäischer Standard für „grüne“ Anleihen ..... » 408
- Offenlegung von ESG-Risiken und vereinfachte Anlageregeln für  
KMU-Wachstumsmärkte ..... » 408

#### IDW VISUELL

- IDW PS 830 n. F.: IDW Prüfungsstandard: Prüfung von Bauträgern und Baubetreuern  
i. S. des § 34c Abs. 1 Satz 1 Nr. 3 GewO nach § 16 Abs. 1 Satz 1 Makler- und Bauträger-  
verordnung (MaBV) (Stand: 13.12.2018). ..... » 409



## MANAGEMENT & BERATUNG

### INTERVIEW

- Die erfolgreiche digitale Transformation – eine Frage des Vertrauens  
*Christian Rast* ..... » 411



## STEUERN & RECHT

### KOMPAKT

- IDW zur Änderung der Ertragsteuersysteme aufgrund der Digitalisierung  
der Weltwirtschaft ..... » 417
- Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung der Schuldzinsen bei Cash-Pooling .... » 418
- Vorsteuerabzug beim Anlagebetrug mit nicht existierenden  
Blockheizkraftwerken ..... » 418
- Entwurf von Leitlinien zur standardisierten Darstellung von Informationen  
im Vergütungsbericht ..... » 419
- Besserer Schutz für Hinweisgeber in der EU ..... » 420
- Grenzüberschreitende Umstrukturierungen ..... » 420
- Veranstaltungshinweis: Hamburger Kreis für Sanierungs- und  
Insolvenzsteuerrecht e.V. .... » 421
- Rezension: Außergerichtliche und insolvenzrechtliche Gestaltungsmöglichkeiten  
der Entschuldung durch Umwandlung von Verbindlichkeiten ..... » 421

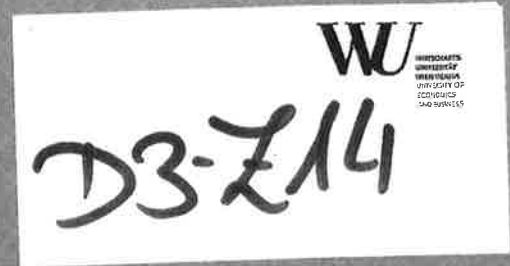
### ANALYSE

- Kann eine Blockchain die Tax Compliance steuerlicher Verrechnungspreise  
verbessern?  
*Valentin Quinkler und Rebecca Reineke* ..... » 422

3/2019

S. 63–102, ART.-NR. 16–20

März 2019



# RWZ

RECHT UND RECHNUNGSWESEN

Herausgeber: Romuald Bertl, Aslan Milla, Robert Reiter,  
Christoph Schlager, Thomas Wenger,  
Werner Wiesner

SCHWERPUNKT

Unternehmens-  
bewertung

## UNTERNEHMENSBEWERTUNG

- » **Carl-Christian Freidank:** Bewertung kleiner und mittlerer Unternehmen zur Berechnung des Zugewinnausgleichs – Eine Analyse unter besonderer Berücksichtigung des deutschen Rechtssystems
- » **Stefan O. Grbenic/Henry van Beusichem:** Transaktionsmultiplikatoren: Peer Group – Mysterium Magnum (Teil 1: Selektionsstrategien, Umfang und regionale Zusammensetzung)
- » **Alexander Enzinger:** Unternehmensbewertung: Verschuldungsgrad, Debt Beta und Insolvenzrisiko – Vergleich des deutschen IDW Praxishinweises 2/2018 mit den einschlägigen Empfehlungen der österreichischen Arbeitsgruppe Unternehmensbewertung



## JUDIKATUR UNTERNEHMENSBEWERTUNG

<b>Thomas Wenger: OGH zur Bindungswirkung eines Schiedsgutachtens zur Unternehmensbewertung und zur Höhe der Verzugszinsen beim Anteilskauf</b>	63
-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

## UNTERNEHMENSBEWERTUNG

<b>Carl-Christian Freidank: Bewertung kleiner und mittlerer Unternehmen zur Berechnung des Zugewinnausgleichs - Eine Analyse unter besonderer Berücksichtigung des deutschen Rechtssystems</b>	68
------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

Unter Zugrundelegung des deutschen Rechtssystems werden konzeptionelle und methodische Vorschläge zur Bewertung von mittleren und kleinen Unternehmen in der Rechtsform einer Kapitalgesellschaft präsentiert, die zu Ermittlung von nachvollziehbaren, angemessenen und fairen Auseinandersetzungswerten im Rahmen der Berechnung des Zugewinnausgleichs von Scheidungsverfahren beitragen sollen. Besonderes Gewicht wird auf die Erfassung von Ertragsteuerwirkungen und neuere Entwicklungen zur Berücksichtigung der ewigen Rente gelegt.

<b>Stefan O. Grbenic/Henry van Beusichem: Transaktionsmultiplikatoren: Peer Group - Mysterium Magnum - Teil 1: Selektionsstrategien, Umfang und regionale Zusammensetzung</b>	79
-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

Das Herzstück der Multiplikatorbewertung ist die Zusammenstellung der Peer Group. Im ersten Teil dieses Beitrages werden drei dabei aufgeworfene Fragen näher beleuchtet. Ausgehend von den möglichen Selektionsstrategien werden die Forschungsergebnisse zu den relevanten Selektionskriterien, der optimalen Größe und der regionalen Zusammensetzung der Peer Group dargestellt.

<b>Alexander Enzinger: Unternehmensbewertung: Verschuldungsgrad, Debt Beta und Insolvenzrisiko - Vergleich des deutschen IDW Praxishinweises 2/2018 mit den einschlägigen Empfehlungen der österreichischen Arbeitsgruppe Unternehmensbewertung</b>	88
-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

Dieser Beitrag stellt den IDW Praxishinweis 2/2018 zur „Berücksichtigung des Verschuldungsgrads bei der Bewertung von Unternehmen“ den Empfehlungen der österreichischen Arbeitsgruppe Unternehmensbewertung zur „Berücksichtigung eines Debt Beta“ und zur „Berücksichtigung des Insolvenzrisikos“ systematisch gegenüber.

<b>Institut der Wirtschaftsprüfer in Deutschland eV: IDW Praxishinweis: Berücksichtigung des Verschuldungsgrads bei der Bewertung von Unternehmen (IDW Praxishinweis 2/2018)</b>	96
----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------	----

digital exklusiv

Die Anlagen zum IDW Praxishinweis 2/2018 (Bewertungsbeispiel) finden Sie exklusiv auf der RWZ website ([rwz.lexisnexis.at](http://rwz.lexisnexis.at)) unter der Artikel-Nummer 2019/20.

# BBK

7

5.4.2019

[www.nwb.de](http://www.nwb.de)

303 **Buchführungs-Seminar**  
Pauschalierung der Einkommensteuer nach § 37b EStG  
Dr. Johannes Riepol

310 **Steuerrecht**  
E-Bilanz im Konzern: Treiber oder Stolperstein  
der Digitalisierung?  
Paul Grabowski

319 **Jahresabschluss**  
Bearbeitung und Plausibilisierung von Sachanlagen  
Wolfgang Eggert

327 **Umsatzsteuer**  
Verschärfung bei der Abgabe von  
Umsatzsteuer-Voranmeldungen  
Dominik Ortwald

330 **Konzernabschluss und IFRS**  
DRS 27: Anteilmäßige Konsolidierung  
Prof. Dr. Christian Hanke

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Carsten Theile • VRiFG Bernd Rätke • StB/WP Wolfgang Eggert



**GOGREEN**

Klimaneutraler Versand  
mit der Deutschen Post

# BBK

## SCHNELL GELESEN

- 296 ► E-Bilanz im Konzern: Treiber oder Stolperstein der Digitalisierung?

## KURZNACHRICHTEN

- 297 Steuerrecht aktuell  
Bernd Rätke

## BEITRÄGE

- 303 Buchführungs-Seminar  
**Pauschalierung der Einkommensteuer nach § 37b EStG**  
Dr. Johannes Riepolt
- 310 Steuerrecht  
**E-Bilanz im Konzern: Treiber oder Stolperstein der Digitalisierung?**  
Paul Grabowski  
► **Kurzfassung Seite 296**

- 319 Jahresabschluss  
**Bearbeitung und Plausibilisierung von Sachanlagen**  
Wolfgang Eggert

- 327 Umsatzsteuer  
**Verschärfung bei der Abgabe von Umsatzsteuer-Voranmeldungen**  
Dominik Ortwald

## KONZERNABSCHLUSS UND IFRS

- 330 **DRS 27: Anteilmäßige Konsolidierung**  
Prof. Dr. Christian Hanke
- 339 Neuerscheinungen/Veranstaltungen
- 340 Impressum



Literatur



Weblink



Informationen



Audio



Galerie



Siehe auch



Quelle



Video



Berechnung



Merksatz

# SW <sup>WU</sup> D3-Z25

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

## Steuer- und Wirtschaftskartei



### **Der aktuelle USt-Fall**

Einzweck- oder Mehrzweck-Gutschein?

### **Der aktuelle ESt-Fall**

Aufteilung von Gebäuden nach Nutzflächenschlüssel

### **Elektroautos**

Berechnung der Luxustangente

### **Innergemeinschaftliche Lieferung**

Versagung des Vorsteuerabzugs und der Steuerfreiheit

### **Kohleabgabe**

Gedanken zur Ökologisierung des Steuersystems

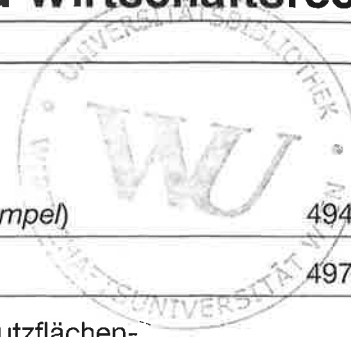
### **Nichtfinanzieller Bericht**

Besteht eine Veröffentlichungspflicht?



# STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

## Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht



### In diesem Heft

Der aktuelle USt-Fall: Einzweck- oder Mehrzweck-Gutschein? (Tumpel)	494
Kleinunternehmerbefreiung bei unterjähriger Wohnsitzverlegung	497
Der aktuelle ESt-Fall: Die Aufteilung von Gebäuden nach einem Nutzflächen-schlüssel (Beiser)	498
Dreijahresverteilung einer teilweisen Pensionsabfindung	500
Meritorische Entscheidung durch das Verwaltungsgericht nach formaler Beschwerdeverentscheidung	500
Die Berechnung der Luxustangente von Elektroautos (Weinhandl)	501
Änderung des Flächenwidmungsplans ist keine behördliche Maßnahme iSd § 3 Abs 1 Z 5 GrEStG	509
Interne Organisation zur Prävention von Geldwäscherei und Terrorismusfinanzierung	509
Versagung des Vorsteuerabzugs und der Steuerfreiheit einer innergemein-schaftlichen Lieferung (Knechtl)	510
Bestandverträge zwischen Ehegatten	518
Ökologisierung des Steuersystems? – Einige Gedanken zur Kohleabgabe (Bieber)	519
Veröffentlichungspflicht für den nichtfinanziellen Bericht gemäß § 243b Abs 6 UGB? (Baumüller)	525
Grundsätze des Zugangs zum „Basiskonto“	531
Aus der jüngsten Rechtsprechung (aktuelle Steuerjudikatur)	532
■ Einbringung: Gegenleistung	
■ Freibetrag für begünstigte Zwecke	
■ Stipendium: Steuerpflicht	
■ Mehrwertsteuerbetrug	

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

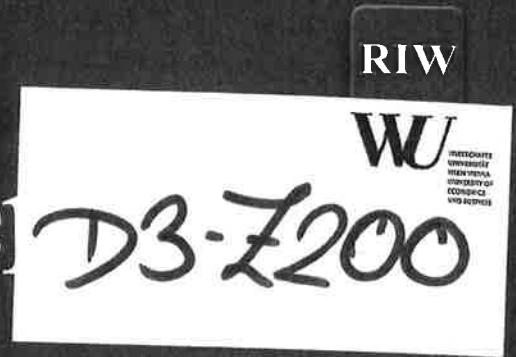
**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 51

**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

# Recht der Internationale Wirtschaft



4 | 2019

Betriebs-Berater International

2.4.2019 | 65. Jg.  
Seiten 169–244

## DIE ERSTE SEITE

**Dr. Konrad Walter**

Die Zweckgesellschaft INSTEX – mehr als ein politisches Signal?

## AUFSÄTZE

**Professor Dr. Abbo Junker**

Die Rechtsprechung des EuGH zum europäischen Arbeitsrecht im Jahr 2018 | 169

**Professor Dr. Peter Mankowski**

Politik und missliebige drittstaatliche Eingriffsnormen – der Fall Kuwait Airways | 180

**Klaus Vorpeil**

Neuere Entwicklungen im englischen Handels- und Wirtschaftsrecht | 185

## LÄNDERREPORTS

**Dr. Alexander Steinmetz und Consuelo Molino Ortega**

Länderreport Spanien | 204

**Christoph Keimer und Dr. Constantin Frank-Fahle**

Länderreport Vereinigte Arabische Emirate | 208

## INTERNATIONALES WIRTSCHAFTSRECHT

**EuGH:** Anwendungsbereich der EuGVVO – Klage einer öffentlich-rechtlichen Urlaubskasse gegen Arbeitgeber | 213

**BGH:** Unzulässigkeit der Uber-App – Uber Black II | 221

**BGH:** Abgrenzung zwischen Vertrags- und Deliktsgerichtsstand nach EuGVVO – Vorlage an den EuGH | 227

**BAG:** Reisezeit bei Entsendung ins Ausland als vergütungspflichtige Arbeitszeit | 229

## INTERNATIONALES STEUERRECHT UND ZOLLRECHT

**EuGH:** Kapitalverkehrsfreiheit gegenüber Drittstaaten – Reichweite der Standstill-Klausel und Rechtfertigung der Besteuerung von Zwischeneinküften | 236



## Inhaltsverzeichnis

### Die erste Seite

#### Die Zweckgesellschaft INSTEX – mehr als ein politisches Signal?

Dr. Konrad Walter, Rechtsanwalt, Hamburg

### Aufsätze:

#### Die Rechtsprechung des EuGH zum europäischen Arbeitsrecht im Jahr 2018

Professor Dr. Abbo Junker, München . . . . . 169

#### Politik und missliebige drittstaatliche Eingriffsnormen – der Fall Kuwait Airways

Professor Dr. Peter Mankowski, Hamburg . . . . . 180

#### Neuere Entwicklungen im englischen Handels- und Wirtschaftsrecht

Klaus Vorpeil, Rechtsanwalt, Mainz . . . . . 185

### Länderreporte:

#### Länderreport Spanien

Dr. Alexander Steinmetz, Mag. iur., Rechtsanwalt/ Abogado Inscrito, Frankfurt a. M./Palma de Mallorca, und Consuelo Molino Ortega, LL.M., Rechtsanwältin/Abogada, Frankfurt a. M./Madrid . . . . . 204

#### Länderreport Vereinigte Arabische Emirate

Christoph Keimer, Rechtsanwalt/Legal Consultant, Dortmund/Hamburg/Dubai, und Dr. Constantin Frank-Fahle, LL.M., Rechtsanwalt/ Legal Consultant, Dubai . . . . . 208

### Internationales Wirtschaftsrecht:

**EuGH:** Anwendungsbereich der EuGVVO – Klage einer öffentlich-rechtlichen Urlaubskasse gegen Arbeitgeber (28. 2. 2019 – Rs. C-579/17) . . . . . 213

**EuGH:** EuGVVO – Reichweite der Sondergerichtsstände für Verbraucher und für dingliche Rechte an Immobilien (14. 2. 2019 – Rs. C-630/17) . . . . . 218

**EuGH:** Verbraucherschutz – Definition des Gewerbetreibenden (4. 10. 2018 – Rs. C-105/17) . . . . . 218

**BGH:** Unzulässigkeit der Uber-App – Uber Black II (13. 12. 2018 – I ZR 3/16) . . . . . 221

**BGH:** Abgrenzung zwischen Vertrags- und Deliktsgerichtsstand nach EuGVVO – Vorlage an den EuGH (11. 12. 2018 – KZR 66/17) . . . . . 227

**BAG:** Reisezeit bei Entsendung ins Ausland als vergütungspflichtige Arbeitszeit (17. 10. 2018 – 5 AZR 553/17) . . . . . 229

**OLG Frankfurt am Main:** Versagung der Flugbeförderung gegenüber einem israelischen Staatsbürger durch Kuwait Airways (25. 9. 2018 – 16 U 209/17) . . . . . 231

### Internationales Steuerrecht und Zollrecht:

**EuGH:** Kapitalverkehrsfreiheit gegenüber Drittstaaten – Reichweite der Standstill-Klausel und Rechtfertigung der Besteuerung von Zwischeneinkünften (26. 2. 2019 – Rs. C-135/17) . . . . . 236

**EuGH:** Befreiung von der Einfuhrumsatzsteuer – nachträgliche Steuerhinterziehung (14. 2. 2019 – Rs. C-531/17) . . . . . 244

**BFH:** Grenzgängerregelung für Künstler im DBA-Schweiz (30. 5. 2018 – I R 62/16) . . . . . 244

**BFH:** Rechnungsstellung und Umsatzsteuer – Rechtsprechungsänderung infolge unionsrechtskonformer Auslegung (21. 6. 2018 – V R 28/16) . . . 244

### Rubriken:

RIW-Impressum S. IV

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

**Leitender Redakteur:** Dr. Roland Abele

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

<b>Editorial</b> .....	3
<i>Lisa-Sophie Sönsler</i>	
<b>1 Kind – 3 Systeme: Unterschiedliche Betreuungssysteme aus verfassungsrechtlicher Sicht</b> .....	5
<b>Rechtsprechung</b>	
▶ <b>Europäischer Gerichtshof für Menschenrechte</b>	
▶ <b>Art. 2 EMRK</b>	
Güzelyurtlu u.a. gg. Zypern und die Türkei (GK) (29.1.2019) .....	13
Fernandes de Oliveira gg. Portugal (GK) (31.1.2019) .....	21
Entscheidungsanmerkung <i>Kieber</i> .....	26
▶ <b>Art. 3 EMRK</b>	
Rooman gg. Belgien (GK) (31.1.2019) .....	28
Entscheidungsanmerkung <i>Kieber</i> .....	37
Khan gg. Frankreich (28.2.2019) .....	38
▶ <b>Art. 6 EMRK</b>	
Rivera Vazquez und Calleja Delsordo gg. die Schweiz (22.1.2019) .....	42
Demjanjuk gg. Deutschland (24.1.2019) .....	45
Ndayegamiye-Mporamazina gg. die Schweiz (5.2.2019) .....	47
SA-Capital Oy gg. Finnland (14.2.2019) .....	51
▶ <b>Art. 8 EMRK</b>	
Wunderlich gg. Deutschland (10.1.2019) .....	56
Catt gg. das Vereinigte Königreich (24.1.2019) .....	59
Beghal gg. das Vereinigte Königreich (28.2.2019) .....	63
▶ <b>Art. 14 EMRK</b>	
Ēcis gg. Lettland (10.1.2019) .....	67
Weitere Urteile und Entscheidungen des EGMR .....	71
▶ <b>Gerichtshof der Europäischen Union</b>	
▶ <b>Art. 21 GRC; Art. 1, 2, 7 Abs. 1 RL 2000/78/EG; §§ 7 Abs. 2 und 3, 9 Abs. 5 ARG C-193/17 v. 22.1.2019 (GK)</b>	
(Cresco Investigation GmbH gg. Markus Achatzi)	
Anerkennung des Karfreitag als Feiertag für manche Arbeitnehmer .....	77
Entscheidungsanmerkung <i>Auer-Mayer</i> .....	82
▶ <b>Art. 50 GRC; Art. 54 SDÜ; § 363a StPO C-234/17 v. 24.10.2018 (GK)</b>	
(X. C., Y. B. und Z. A.)	
§ 363a StPO nicht anwendbar bei behaupteter Verletzung unionsrechtlich verankerter Grundrechte .....	83
▶ <b>Österreichische Judikatur</b>	
▶ <b>Art. 50 GRC; Art. 54 SDÜ; Art. 18 Abs. 1 B-VG; § 363a StPO OGH 13 Os 49/16d, Urteil vom 30.11.2018</b>	
Erneuerung des Strafverfahrens nur bei EMRK-Verletzungen .....	87
<b>Literatur</b> .....	89

# EuZV

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

D3-Z67

## Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

### In Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

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

Prof. Dr. Peter Behrens

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

Prof. Dr. Susanne Kalss

Dr. Ulrich Karpenstein

Johannes Laitenberger

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

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

Dr. Dominik Schnichels

Dr. Ulrich Soltész

Prof. Dr. Walter A. Stoffel

Prof. Dr. Stephan Wernicke

Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

### Aus dem Inhalt

- Patricia Sarah Stöbener de Mora  
Ideen für einen Mechanismus zum Schutz von Investitionen im Binnenmarkt nach dem Ende der Intra-EU-BITs (Gastkommentar) 217
- Hannes Wais  
B2B-Klauselkontrolle in der Plattform-Ökonomie: Der Kommissionsvorschlag für eine Verordnung über Online-Vermittlungsdienste 221
- Jochen Mohr  
Energienetzregulierung als Zivilrechtsgestaltung 229
- David Weiglin  
Friktionen im Umgang mit europäischen und nationalen Auskunftsrechten nach dem EuGH-Urteil Baumeister 236
- 
- EuGH  
Arbeitsrecht: Österreichische Regelung zum Karfreitagsentgelt – Verstoß gegen Diskriminierungsverbot (m. Anm. Mike Wienbracke, S. 247) 242
- BGH  
Verkehrsrecht: Nur ein Aussetzungsbeschluss – und doch so viel mehr: Leitplanken für den Rechtsstaat (m. Anm. Claus-Jürgen Hauf/Marc Baumgartner, S. 252) 248
- EuGH  
Reiserecht: Vermittlungsprovision bei Annullierung eines Fluges 253
- EuGH  
Steuerrecht: Rechtsangleichung im gemeinsamen Steuersystem der Mutter- und Tochtergesellschaften verschiedener Mitgliedstaaten 254
- EuGH  
Arbeitsrecht: Voraussetzungen für eine wirksame Entsendung in einen anderen Mitgliedstaat 255



C.H. BECK

**6/2019**

25. März 2019

30. Jahrgang S. 217–256



5450201906

# Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Économique

## EuZW 6/2019

25. März · 30. Jahrgang 2019 · Seite 217–256

### Inhalt

<b>Gastkommentar</b>	<b>Patricia Sarah Stöbener de Mora</b> Ideen für einen Mechanismus zum Schutz von Investitionen im Binnenmarkt nach dem Ende der Intra-EU-BITs	217
<b>Europa-Report</b>	Außenhandels-, Gesellschafts- und Steuerrecht	219
<b>Aufsätze und Berichte</b>	<b>Hannes Wais</b> B2B-Klauselkontrolle in der Plattform-Ökonomie: Der Kommissionsvorschlag für eine Verordnung über Online-Vermittlungsdienste	221
	<b>Jochen Mohr</b> Energienetzregulierung als Zivilrechtsgestaltung	229
<b>Zur Rechtsprechung</b>	<b>David Weiglin</b> Friktionen im Umgang mit europäischen und nationalen Auskunftsrechten nach dem EuGH-Urteil Baumeister	236
<b>Buchbesprechung</b>	Preis/Sagan: Europäisches Arbeitsrecht ( <i>Michael Fuhlrott</i> )	241
<b>Rechtsprechung</b>		
EuGH 22.01.2019 – C-193/17	Arbeitsrecht: Österreichische Regelung zum Karfreitagsentgelt – Verstoß gegen Diskriminierungsverbot <b>(m. Anm. Mike Wienbracke, S. 247)</b>	242
BGH 29.01.2019 – KZR 12/15	Verkehrsrecht: Nur ein Aussetzungsbeschluss – und doch so viel mehr: Leitplanken für den Rechtsstaat <b>(m. Anm. Claus-Jürgen Hauf/Marc Baumgartner, S. 252)</b>	248
EuGH 12.09.2018 – C-601/17	Reiserecht: Vermittlungsprovision bei Annullierung eines Fluges	253
EuGH 26.02.2019 – C-116/16, C-117/16	Steuerrecht: Rechtsangleichung im gemeinsamen Steuersystem der Mutter- und Tochtergesellschaften verschiedener Mitgliedstaaten (Ls.)	254
EuGH 25.10.2018 – C-451/17	Arbeitsrecht: Voraussetzungen für eine wirksame Entsendung in einen anderen Mitgliedstaat – anwendbares Recht (Ls.)	255
EuGH 24.01.2019 – C-477/17	Arbeitsrecht: A 1-Bescheinigung für Drittstaatsangehörige (Ls.)	255
EuGH 24.01.2019 – C-326/17	Verkehrsrecht: Anerkennung von in anderen Mitgliedstaaten ausgestellten Zulassungsbescheinigungen für Fahrzeuge (Ls.)	256
EuGH 30.01.2019 – C-220/17	Verbraucherschutzrecht: Verbot des Inverkehrbringens bestimmter Tabakerzeugnisse (Ls.)	256

in Verbindung mit

Prof. Dr. Dr. h. c. Thomas Buergenthal, GWU, Washington, DC; vorm. Richter am IGH; vordem Präsident des IAGMR, San José

Dr. h. c. Hans Danelius, vorm. Richter am Obersten Gerichtshof, Stockholm, und am VerfGH von Bosnien-Herzegowina, Sarajevo

Tim Eicke, Richter am Europäischen Gerichtshof für Menschenrechte, Straßburg

Prof. Dr. Dr. h. c. Jochen Abr. Frowein, vorm. Vize-Präsident der Europ. Komm. f. Menschenrechte, vorm. Direktor am MPI, Heidelberg

Prof. Dr. Dr. Christoph Grabenwarter, Wirtschaftsuniversität Wien, Vize-Präsident des Verfassungsgerichtshofes, Wien

Prof. Dr. Constance Grewe, Professorin an der Université de Strasbourg; Richterin am Verfassungsgerichtshof von BiH, Sarajevo

Univ.-Prof. Dr. Gerhart Holzinger, vorm. Präsident des Verfassungsgerichtshofes, Wien

Prof. Dr. Christine Langenfeld, Richterin des Bundesverfassungsgerichts, Karlsruhe; Professorin an der Universität Göttingen

The Right Hon. Lord Mance, vorm. Vize-Präsident des Supreme Court of the United Kingdom, London

Prof. Dr. Jörg Paul Müller, Ordinarius für öffentliches Recht an der Universität Bern

Prof. Dr. Dr. h. c. Gil Carlos Rodríguez Iglesias, vorm. Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Gemeinschaften, Luxemburg

Prof. Dr. László Sólyom, vorm. Präsident der Republik Ungarn; vordem Präsident des Verfassungsgerichtshofes, Budapest

Prof. Dr. Dr. h. c. Christian Tomuschat, Professor für öffentl. Recht, insb. Völker- und Europarecht an der Humboldt-Universität zu Berlin

Herausgegeben von Dr. h. c. Norbert Paul Engel

Schriftleitung Rechtsanwältin Dr. h. c. Erika Engel

EuGRZ

29. März 2019

46. Jg. Heft 1-6

ISSN 0341/9800

Seiten 1-176

## 1. Aufsätze

Julia Hänni, Luzern

Menschenrechtsverletzungen infolge Klimawandels – Voraussetzungen und Herausforderungen / Dargestellt am Beispiel der EMRK 1

Arthur Brunner, Lausanne / Fabian Teichmann, St. Gallen

Das Zusammenwirken von nationalen Gerichten und EGMR – dargestellt am Beispiel des Non-Refoulement-Gebots im schweizerischen Asylrecht 20

## 2. Entscheidungen

EGMR	– 10. 01. 19 –	Verurteilung wegen Korruption / <i>Berardi u.a. / San Marino</i> .....	Seppelt	25
EuGH	– 10. 12. 18 –	Brexit / Einseitige Rücknahme der Austrittserklärung / <i>Rs. Wightman u.a.</i> .....		31
EuGH	– 23. 01. 19 –	Asyl-Zuständigkeit trotz Brexit-Ankündigung unverändert / <i>Rs. M.A. u.a.</i> .....		37
EuGH	– 11. 12. 18 –	Verbot der Finanzierung von Euro-Staaten durch EZB / <i>Rs. Weiss u.a.</i> .....		45
EuGH	– 02. 10. 18 –	Elektronische Kommunikation / Ermittlungsbehörden / <i>Rs. Ministerio Fiscal</i> .....		58
EuGH	– 26. 02. 19 –	Amtsenthörung des Präsidenten der lettischen Zentralbank / <i>Rs. Rimšēvičs</i> .....		64
BGer	– 13. 03. 18 –	Besetzung der Richterbank im Kanton Bern verfassungsgemäß .....	Steinmann	72
BGer	– 20. 03. 18 –	Richterbank in Basel-Stadt (Strafgericht) beanstandet .....	Steinmann	76
BGer	– 08. 05. 18 –	Wegweisung eines gut integrierten Argentiniers unzulässig .....	Steinmann	80
BVerfG	– 23. 01. 19 –	Ausstattungsdefizite der Justiz / U-Haft bei überlanger Verfahrensdauer .....		85
BVerfG	– 18. 12. 18 –	Automatisierte Kfz-Kennzeichenkontrolle in BW und HE verfassungswidrig .....		94
BVerfG	– 18. 12. 18 –	Automatisierte Kfz-Kennzeichenkontrolle in Bayern verfassungswidrig .....		105
BVerfG	– 20. 12. 18 –	Übermittlung von IP-Adressen an Strafverfolgungsbehörden .....		123
BVerfG	– 29. 01. 19 –	Verfassungswidriger Ausschluss vom Wahlrecht / § 13 Nr. 2 und 3 BWahlG .....		130
BVerfG	– 13. 02. 19 –	Keine Wiederaufnahme eines Strafverfahrens nach gütlicher Einigung vor EGMR ..		147

## 3. Dokumentation

EGMR	– 24. 01. 19 –	Jahrespressekonferenz des EGMR-Präsidenten Guido Raimondi in Straßburg ....		151
EGMR	– 22. 01. 19 –	EGMR-Richterwahlen in Bezug auf Italien, Schweden und Deutschland .....		154
	– 25. 01. 19 –	Lenaerts-Statement auf Huber-Symposium; Thema: Der Europäische Rechtsraum ..		155

## 4. Laufende Verfahren

EGMR	– 03. 12. 18 –	Personenstandsrecht bei Geburt durch Leihmütter im Ausland (USA und Indien) ...		157
EuGH	– 17. 12. 18 –	EAO zur Wiedereinsetzung ins Amt von Richtern des Obersten Gerichts Polens ...		158
EuGH	– 12. 02. 19 –	Mdl. Verhandlung zur Unabhängigkeit des Obersten Gerichts Polens .....	Budnik	167
BVerfG	– 19. 02. 19 –	Übersicht über die im Jahr 2019 u.a. zur Entscheidung anstehenden Verfahren .....		172





# Zfbf

D3-Z6

## Schmalenbachs Zeitschrift für betriebswirtschaftliche Forschung

Schriftführender  
Herausgeber  
Alfred Wagenhofer

Herausgeber  
Wolfgang Ballwieser  
Marina Fiedler  
Karen Gedenk  
Martin Klarmann  
Martin Natter  
Rainer Niemann  
Tobias Kretschmer  
Jörg Rocholl  
Ulrich Schreiber  
Thorsten Sellhorn  
Martin Spann  
Erik Theissen  
Marliese Uhrig-Homburg

**Erfolgsfaktoren von Dienstleistungsnetzwerken  
im Kontext der Servicetransformation –  
Eine qualitative Analyse**  
S. Weigel · K. Hadwich 1

**Der Preis der Freiheit – Analyse der Kundenakzeptanz  
verhaltensabhängiger Preise**  
P. Sihler · M. Voeth 45

**Zur Internationalisierung der Rechnungswesen-  
forschung im deutschen Sprachraum – eine Analyse  
von AAA- und EAA-Jahreskonferenzen 1998–2015**  
D. J. Rapp · M. Olbrich · F. Follert 79



Schmalenbach-Gesellschaft  
für Betriebswirtschaft e.V.



Springer Gabler



# DER STAATSDRUCK

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

ZEITSCHRIFT FÜR STAATSLEHRE UND VERFASSUNGSGESCHICHTE,  
DEUTSCHES UND EUROPÄISCHES ÖFFENTLICHES RECHT

Herausgegeben von

Ernst-Wolfgang Böckenförde,  
Armin von Bogdandy, Rolf Grawert,  
Oliver Lepsius, Christoph Möllers, Fritz Ossenbühl,  
Walter Pauly, Barbara Stollberg-Rilinger,  
Uwe Volkmann, Andreas Voßkuhle, Rainer Wahl

1 · 2019

Band 58

Armin v. Bogdandy  
Editorial

Heiko Sauer  
Demokratische Legitimation zwischen Staatsorganisationsrecht  
und grundrechtlichem Teilhabeanspruch

Armin von Bogdandy  
Überstaatlicher transformativer Konstitutionalismus

Hans Peter Bull  
Über die rechtliche Einbindung der Technik

Jürgen Brand  
Die Idee des Reiches seit 1806 oder: ein deutscher Wiedergänger  
zwischen Traum und Trauma

Sophie Schönberger  
Klärt die Rechtstheorie die Staatsrechtslehre auf?



Duncker & Humblot

## Inhalt

### Abhandlungen und Aufsätze

Editorial ( <i>Armin v. Bogdandy</i> ) .....	1
<i>Heiko Sauer</i> , Demokratische Legitimation zwischen Staatsorganisationsrecht und grundrechtlichem Teilhabeanspruch .....	7
<i>Armin von Bogdandy</i> , Überstaatlicher transformativer Konstitutionalismus ....	41
<i>Hans Peter Bull</i> , Über die rechtliche Einbindung der Technik .....	57
<i>Jürgen Brand</i> , Die Idee des Reiches seit 1806 oder: Ein deutscher Wiedergänger zwischen Traum und Trauma .....	101

### Berichte und Kritik

<i>Sophie Schönberger</i> , Klärt die Rechtstheorie die Staatsrechtslehre auf? .....	119
--------------------------------------------------------------------------------------	-----

### Buchbesprechungen und Buchanzeigen

Hirsch, Philipp-Alexander, Freiheit und Staatlichkeit bei Kant. Die autonomie-theoretische Begründung von Recht und Staat und das Widerstandsproblem ( <i>Walter Pauly</i> ) .....	133
Arendt, Hannah/Voegelin, Eric, Disput über den Totalitarismus. Texte und Briefe ( <i>Andreas Anter</i> ) .....	136
Kirchheimer, Otto, Gesammelte Schriften. Band 1: Recht und Politik in der Weimarer Republik ( <i>Volker Neumann</i> ) .....	138
Kolev, Stefan, Neoliberale Staatsverständnisse im Vergleich ( <i>Rick Wendler</i> ) ....	141
Cassee, Andreas, Globale Bewegungsfreiheit. Ein philosophisches Plädoyer für offene Grenzen ( <i>Angelika Siehr</i> ) .....	146
Brown, Wendy, Mauern. Die neue Abschottung und der Niedergang der Souveränität ( <i>Frank Schorkopf</i> ) .....	151
Bergmann, Andreas, Zur Souveränitätskonzeption des Europäischen Gerichtshofs. Die Autonomie des Unionsrechts und das Völkerrecht ( <i>Ferdinand Weber</i> )	153
Steinbach, Armin, Rationale Gesetzgebung ( <i>Bernd Grzeszick</i> ) .....	155
Bongartz, Josef/Denzler, Alexander/Franke, Ellen/Schneider, Britta/Stodolkowitz, Stefan (Hrsg.), Was das Reich zusammenhielt. Deutungsansätze und integrative Elemente ( <i>Anette Baumann</i> ) .....	158

Trimestriel ■ 30<sup>e</sup> année ■ N° 118 ■ 1<sup>er</sup> avril 2019



D3-7285

REVUE  
TRIMESTRI  
DES DROITS  
DE L'HOMME

<http://www.rtdh.eu>



NEMESIS



ANTHEMIS

## Sommaire

### DOCTRINE

<b>Le Pacte mondial sur les migrations : un pacte avec le diable ?</b> par <i>Henri Labayle</i> .....	245
<b>Quelques réflexions sur la légitimité du juge de Strasbourg</b> par <i>Georges Ravarani</i> .....	261
<b>Le principe de confiance mutuelle : une utopie malheureuse ?</b> par <i>Cecilia Rizcallah</i> .....	297
<b>La reconnaissance juridique du féminicide : quel apport en matière de protection des droits des femmes ?</b> par <i>Stéphanie Wattier</i> .....	323
<b>Le refus de la protection des groupes politiques par la Convention sur la prévention et la répression du génocide : une exclusion contestable, une finalité entamée</b> par <i>Claude Katz</i> .....	349

### CHRONIQUE

<b>Chronique des arrêts de la Cour suprême des États-Unis en matière de droits fondamentaux (octobre 2016 – juin 2018)</b> par <i>Thomas Hochmann</i> .....	365
<b>La soft law dans le domaine des droits fondamentaux (octobre 2017 – octobre 2018)</b> par <i>Anca Ailincăi et al.</i> .....	401

### JURISPRUDENCE

<b>Quelles laïcités en salle d'audience ? À propos de quelques arrêts canadiens et européens sur le port de symboles religieux dans les prétoires</b> par <i>Xavier Delgrange et David Koussens</i> .....	447
<b>Ports de signes religieux, « discrimination croisée » et ingérence de l'État dans la liberté de manifester sa religion</b> (obs. sous Com. dr. h., constatations <i>Fatima A. c. France</i> , 16 juillet 2018, <i>Seyma Türkan c. Turquie</i> , 17 juillet 2018 et <i>Sonia Yaker c. France</i> , 17 juillet 2018) par <i>Hélène Tigroudja</i> .....	477
<b>Le blasphémateur sous les fourches caudines des juges de Strasbourg</b> (obs. sous Cour eur. dr. h., arrêt <i>E.S. c. Autriche</i> , 25 octobre 2018) par <i>Guy Haarscher</i> .....	505
<b>Droit d'accès à un avocat et relativité toujours plus grande des garanties du droit à un procès équitable</b> (obs. sous Cour eur. dr. h., Gde Ch., arrêt <i>Beuze c. Belgique</i> , 9 novembre 2018) par <i>Marie-Aude Beernaert</i> .....	519
<b>Prix international de la Revue trimestrielle des droits de l'homme</b> .....	529
<b>« Bonne formation pour de bons jugements » – Le programme HELP (formation aux droits de l'homme pour les professionnels du droit) du Conseil de l'Europe</b> par <i>Eva Pastrana et Rafael Bustos</i> .....	545



D3-Z143

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

**ZSR**

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

Band 138 (2019) I · Heft 1

Herausgeber

Pascal Pichonnaz

Ruth Arnet

Samantha Besson

Peter Isler

Vincent Martenet

Andreas Zünd

Helbing Lichtenhahn Verlag



## Inhaltsverzeichnis

<b>Editorial</b>	3
<b>Avant-propos/Vorwort</b>	7
<b>Abhandlungen</b>	
KARINE LEMPEN, Le devoir de fidélité de la personne salariée à l'ère numérique	11
ANNE-SYLVE DUPONT, La compensation financière de l'incapacité de travail	37
MICHELLE COTTIER/JOHANNA MUHEIM, Travail de care non rémunéré et égalité de genre en droit de la famille suisse Une évaluation critique du nouveau droit de l'entretien de l'enfant	61
NORA SCHEIDEGGER/MARTINO MONA, Zwangsarbeit und Arbeitsausbeutung – Kategoriale Unterscheidung und strafrechtliche Erfassung	89
SANDRA HOTZ, Körper, Arbeit und Selbstbestimmung: Massage, Prostitution, Leihmutterchaft Zur Kommerzialisierung des Privaten – ein Ausblick	111