

# RECHT **RdM** DER MEDIZIN

DB-Z105

*Schriftleitung* Christian Kopetzki

*Redaktion* Gerhard Aigner, Erwin Bernat, Daniel Ennöckl, Meinild Hausreither,  
Thomas Holzgruber, Dietmar Jahnel, Matthias Neumayr, Magdalena Pöschl,  
Reinhard Resch, Hannes Schütz, Lukas Stärker, Karl Stöger,  
Felix Wallner, Johannes Zahrl

April 2019

**02**

41 – 80

*Schwerpunkt Krankenanstaltenrecht*

## **Sonderklassegebühren für ambulante Leistungen** Karl Stöger ➔ 44

Die Zulässigkeit der standortübergreifenden Führung  
selbständiger Ambulatorien Lukas Reiter ➔ 49

Belegarztsystem in einer landesfondsfinanzierten KA  
Reinhard Resch ➔ 54

Laboratoriumsdienste und Gesundheitsberufe Martin Kind ➔ 58

*Gesetzgebung und Verwaltung*

ELGA-Verordnung 2015 ➔ 65

*Rechtsprechung*

Kostentragung für Interhospitaltransporte Karl Stöger ➔ 66

*Leitsätze*

EV gegen eine öffentliche KA auf Behandlung mit  
einem neuartigen Medikament? Gisela Ernst ➔ 76

Tod im Maßnahmenvollzug – Überprüfungsmöglichkeiten  
Ingrid Jez ➔ 78



- Editorial ..... 41  
**Krankenanstellen und Kuranstalten: getrennte Wege im Bundesstaat**  
*Von Christian Kopetzki*

## Schwerpunkt Krankenanstaltenrecht

- Sonderklassegebühren für ambulante Leistungen ..... 44  
**Unzulässiger Systemwechsel oder konsequente Nutzung des landesgesetzlichen Spielraums?**

In den Erläuterungen zur Regierungsvorlage der KAKuG-Novelle 2018 versteckt sich ein kurzer Satz, der im parlamentarischen Entstehungsprozess für große Aufregung gesorgt hat: Er stellt es den Landesgesetzgebern frei, Sonderklassegebühren für bestimmte ambulante Leistungen gemeinnütziger Krankenanstalten vorzusehen. Dieser Beitrag untersucht, ob diese auf den ersten Blick doch überraschende Perspektive mit dem System des KAKuG überhaupt vereinbar ist, und gelangt schließlich unter Berücksichtigung der aktuellen VfGH-Judikatur zu einer bejahenden Antwort.

*Von Karl Stöger*

- Die Zulässigkeit der standortübergreifenden Führung selbständiger Ambulatorien ..... 49  
 § 2 a Abs 3 Z 1 KAKuG sieht für allgemeine Krankenanstalten die Möglichkeit der standortübergreifenden Führung einzelner Abteilungen oder Organisationseinheiten ausdrücklich vor (Mehr-Standort-Krankenanstalt). Eine dementsprechende Regelung fehlt für die weiteren Krankenanstaltstypen iSd § 2 Abs 1 KAKuG, weshalb sich die Frage nach der Zulässigkeit einer solchen auch für selbständige Ambulatorien (§ 2 Abs 1 Z 5 KAKuG) stellt. Dieser Frage wird im Beitrag nachgegangen.

*Von Lukas Reiter*

- Belegarztsystem in einer landesfondsfinanzierten Krankenanstalt? ..... 54  
**Anmerkung zu OGH 6 Ob 149/18 g**

In einer jüngst ergangenen E erweckt der OGH den Eindruck, in landesgesundheitsfonds(lgf)-finanzierten Krankenanstalten wären belegärztliche Behandlungen möglich. Dass der gegenständliche Sachverhalt offenbar sogar die allgemeine Gebührenklasse betrifft, verstärkt noch die Problematik. Im Folgenden ist aufzuzeigen, dass das österr Krankenanstaltenrecht einer Belegarztkonstruktion in lgf-finanzierten Krankenanstalten entgegensteht.

*Von Reinhard Resch*

- Laboratoriumsdienste und Gesundheitsberufe ..... 58  
**Zur Erbringung von medizinisch-technischen Laboratoriumsdiensten durch Ärzte und Biomedizinische Analytiker**

Das Erbringen von Leistungen durch unbefugtes Personal, das über keine entsprechende Ausbildung verfügt, kann im Bereich der diagnostischen Berufsgruppen eine Risikoquelle für die Patientensicherheit sein. Deshalb ist es nur unter ganz bestimmten Umständen erlaubt, Leistungen mit Gesundheitscharakter an Personen zu delegieren, die formal nicht über die Kompetenz der MTD-Berufe verfügen. Die Delegation von solchen Leistungen kann – in unterschiedlichem Ausmaß – entweder durch Ärzte oder durch MTD-Berufe erfolgen.

*Von Martin Kind*

## Gesetzgebung und Verwaltung

*Bearbeitet von Gerhard Aigner und Meinhild Hausreither*

- Kundmachungen ..... 65

## Rechtsprechung

- Kostentragung für Interhospitaltransporte ..... 66  
**OGH 20. 12. 2018, 4 Ob 241/18 x**

*Mit Anmerkung von Karl Stöger*

- Belegarzt in Landeskrankenanstalt? ..... 72  
**OGH 31. 8. 2018, 6 Ob 149/18 g**

## Rechtsprechung in Leitsätzen

Bearbeitet von *Gisela Ernst, Claudia Gabauer, Ingrid Jez, Veronika Kräftner, Aline Leischner-Lenzhofer, Danielle Noe und Alexandra Straif*

→ Arzthaftung, Berufsrecht, Erwachsenenschutzrecht, Kindschaftsrecht, Krankenanstaltenrecht, Leichen- und Bestattungsrecht, Steuerrecht, Strafvollzugsrecht, Werbung ..... 74

## Bericht

→ 11. RdM-Nachmittag am 7. 3. 2019. .... 78  
 Von *Gisela Ernst und Danielle Noe*

## Standards

→ Impressum ..... 41  
 → Buchbesprechungen ..... 79



### Darauf kommt es rechtlich an!

2019, XII, 130 Seiten.  
 Br. EUR 42,-  
 ISBN 978-3-214-08972-6

Tichy · Leissler · Woller

### Cloud Computing

Was sind die Vor- und Nachteile von Cloud Computing, welche rechtlichen Fragen ergeben sich daraus und worauf muss man bei der Wahl des Anbieters achten, um rechtlich auf der sicheren Seite zu sein? Dieses praxisorientierte Buch liefert die Antworten. Es zeigt die **rechtlichen Rahmenbedingungen** auf und gibt **wertvolle Tipps** um eventuelle Fallstricke zu vermeiden.

- Behandelt werden ua:
- Vertragsgestaltung
  - Gewährleistung
  - Exit Management
  - Datenschutz
  - Lizenzen

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

MANZ

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****12**23. März 2019  
73. Jahrgang  
Seiten 521-568**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**D3-Z187****Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Arne Wittig,  
Essen**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelberg,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. mult.  
Klaus J. Hopt,  
HamburgRichter am BGH  
Dr. Hans-Ulrich Joeres,  
KarlsruheRichterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz**AUS DEM INHALT:**

Seite 521

Rechtsanwalt Dr. Georg Seyfarth, Düsseldorf  
Clawback-Vereinbarungen in Vorstandsverträgen  
– Teil I –

Seite 529

Wiss. Mitarbeiter Clemens Dodd, Hamburg  
Zum Anwendungsbereich der RL 2001/24/EG über  
die Sanierung und Liquidation von Kreditinstituten  
– zugleich Besprechung der Urteile des Supreme Court  
des United Kingdom vom 4.7.2018 und des OLG München  
vom 25.6.2018 –

Seite 539

BFH, 11.10.2018 – III R 37/17  
Zur Frage der gewerbesteuerrechtlichen Hinzurechnung  
der Schuldzinsen bei Cash-Pooling

Seite 542

BGH, 15.1.2019 – II ZR 392/17  
Vertretung der Aktiengesellschaft durch Aufsichtsrat auch  
bei Rechtsgeschäften mit einer Gesellschaft, deren alleiniger  
Gesellschafter ein Vorstandsmitglied ist

Seite 550

BGH, 21.2.2019 – IX ZR 246/17  
Erlöschen des Girovertrags mit Eröffnung des Insolvenzver-  
fahrens; keine Erstreckung der Freigabe von Vermögen aus  
selbständiger Tätigkeit auf Forderungen des Schuldners, die  
vor Wirksamwerden der Freigabeerklärung entstanden sind

Seite 566

Deutsche Rechtspolitik aktuell

WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV

Postverlagsort Frankfurt a. M.

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Rechtsanwalt Dr. Georg Seyfarth, Düsseldorf

Clawback-Vereinbarungen in Vorstandsverträgen – Teil I – 521

Wiss. Mitarbeiter Clemens Dodt, Hamburg

Zum Anwendungsbereich der RL 2001/24/EG über die Sanierung und Liquidation von Kreditinstituten  
– zugleich Besprechung der Urteile des Supreme Court des United Kingdom vom 4.7.2018  
und des OLG München vom 25.6.2018 – 529

### Rechtsprechung

#### Bankrecht und Kapitalmarktrecht

Bundesverfassungsgericht 1.3.2019 2 BvR 305/19 Aussetzung der Vollziehung eines Zuschlagsbeschlusses im Zwangsversteigerungsverfahren bei akuter Suizidgefahr des Räumungsschuldners 538

Bundesgerichtshof 19.2.2019 XI ZR 362/17\* Zur Frage, auf welcher Anspruchsgrundlage der Darlehensgeber für den jeweils tatsächlich noch überlassenen Teil der vor dem Wirksamwerden des Widerrufs gewährten Valuta Ersatz der Gebrauchsvorteile verlangen kann 538

Bundesfinanzhof 11.10.2018 III R 37/17\* Zur Frage der gewerbesteuerrechtlichen Hinzurechnung der Schuldzinsen bei Cash-Pooling 539

#### Gesellschaftsrecht

Bundesgerichtshof 15.1.2019 II ZR 392/17\* Vertretung der Aktiengesellschaft auch bei Rechtsgeschäften mit einer Gesellschaft, deren alleiniger Gesellschafter ein Vorstandsmitglied ist 542

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof 24.1.2019 IX ZR 121/16\* Zur Frage, inwieweit der Anfechtungsgegner mit seinem Anspruch auf Erstattung von Fruchtgewinnungskosten gegenüber Ansprüchen der Masse aufrechnen kann 546

Bundesgerichtshof 14.2.2019 IX ZB 25/17\* Zur Einbeziehung eines Anfechtungsanspruchs in die Berechnungsgrundlage der Vergütung des Verwalters, wenn das Insolvenzverfahren vorzeitig beendet wird; zur Gläubigerbenachteiligung, wenn nur ein einziger Insolvenzgläubiger vorhanden ist 548

Bundesgerichtshof 21.2.2019 IX ZR 246/17\* Erlöschen des Girovertrags mit Eröffnung des Insolvenzverfahrens; keine Erstreckung der Freigabe von Vermögen aus selbständiger Tätigkeit auf Forderungen des Schuldners, die vor Wirksamwerden der Freigabeerklärung entstanden sind; zur Frage, ab welchem Zeitpunkt Honorarforderungen eines Zahnarztes gegen Privatpatienten sowie Forderungen gegen die Kassenzahnärztliche Vereinigung zum Schuldnervermögen gehören 550

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof 11.10.2018 I ZR 18/18 Zur Berechnung der Haftungshöchstsumme bei einer der CMR unterfallenden Beförderung im Fall der Entwertung des Gutes in Bezug auf unbeschädigt gebliebenes, für weitere Transporte verwendbares Verpackungs- oder Lademittel 555

Bundesgerichtshof 23.8.2018 III ZR 506/16\* Zu den Voraussetzungen, unter denen die Unterschreitung der Frist des § 17 Abs. 2a Satz 2 Nr. 2 BeurkG unschädlich sein kann; grundsätzlich keine Hinweispflicht des Notars auf einen zeitweilig im Grundbuch eingetragenen, im Zeitpunkt der Beurkundungsverhandlung aber bereits wieder gelöschten Zwangsversteigerungsvermerk 557

Bundesgerichtshof	14.9.2018	V ZR 165/17	Sozialbindung einer mit öffentlichen Mitteln geförderten Wohnung als Rechtsmangel beim Kauf der Wohnung; keine Berufung auf Haftungsausschluss bei Arglist, ohne dass es auf die Ursächlichkeit der Arglist für den Kaufentschluss ankommt	561
Bundesgerichtshof	14.9.2018	V ZR 267/17*	Zur Beachtlichkeit eines zwischen dem Veräußerer und dem Prozessgegner geschlossenen gerichtlichen Vergleichs für den Rechtsnachfolger des Veräußerers, wenn die in Streit befundene Sache nach Eintritt der Rechtshängigkeit veräußert wird, auch für das Vollstreckungsverfahren; zur Anwendung des § 325 Abs. 2 ZPO für den Rechtsnachfolger	562

## Dokumentation

Deutsche Rechtspolitik aktuell	Eckpunkte für die regulatorische Behandlung von elektronischen Wertpapieren und Krypto-Token / Digitalisierungsstrategie der BaFin	566
--------------------------------	--	-----

## Bücherschau

Mathias Habersack/Peter O. Mülbert/Michael Schlitt	Unternehmensfinanzierung am Kapitalmarkt, 4. Aufl. Rezensent: Rechtsanwalt Dr. Rudolf Lemke, Frankfurt a.M.	568
--	--	-----



www.retailbankentag.de

# 17. Internationaler Retail-Bankentag der Börsen-Zeitung

23./24. Mai 2019      Informationen: Tel. +49 69 2732 567

WM Seminare



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

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

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

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

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

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

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M., Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Axel Harms, Torsten Ulrich, Dr. Jens Zinke  
Telefon Redaktion: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Heike Back (0 69) 27 32-172, E-Mail: H.Back@wmrecht.com;  
Sekretariat: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de  
Anzeigen: Ralf Becker (0 69) 27 32-553, E-Mail: r.becker@wmrecht.de; Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142; Telefax (0 69) 23 26 85

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

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

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2019 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main - ISSN 0342-6971

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

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

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

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

D3-Z18

www.ecolex.at

297-388

Rsp-Nr  
121-165

Auto-Abgas-Skandal

Irrtum, Gewährleistung, sonstige Rechtsfolgen?

Erbantrittserklärter Erbe  
Vertretungsbefugnis

Recht smart  
Online-Geschäfte

Interne Kosten im Schiedsverfahren  
Bestimmung, Ersatzfähigkeit

Die neue  
Restrukturierungs-RL

Immaterialgüterrecht  
Verletzergewinn-Berechnung

RL zur Förderung  
Erneuerbarer Energien

Energie-Abgaben-Vergütung  
Schlussantrag Generalanwalt



FACHZEITSCHRIFT FÜR  
WIRTSCHAFTSRECHT  
30. JG, Heft 04, April 2019

Zitervorschlag:  
ecolex 2019, Seite  
ecolex 2019/Nummer

HERAUSGEBER:  
Hon.-Prof. Dr. G. KUCSKO, RA  
Univ.-Prof. Dr. W. MAZAL  
Univ.-Prof. Dr. Dr. h.c. P. OBERHAMMER  
Univ.-Prof. Dr. J. REICH-ROHRWIG, RA  
Hon.-Prof. Dr. Ch. SCHMELZ, RA  
Univ.-Prof. MMag. Dr. J. SCHUCH, StB  
Mag. Ph. VONDRAK, StB und RA  
Univ.-Prof. Dr. G. WILHELM

BEIRAT:  
Univ.-Prof. DDr. W. BARFUSS

Univ.-Prof. Dr. B.-Ch. FUNK  
Dr. J. E. LANGER  
Univ.-Prof. DDr. H. MAYER  
Univ.-Prof. Vize-Präs. Dr. M. NEUMAYR  
Univ.-Prof. Dr. G. H. ROTH  
Univ.-Prof. Dr. W. SCHRÄMMEL  
Univ.-Prof. Dr. V. TRSTENJAK  
Univ.-Prof. Dr. R. WELSER  
Min.-Rat Dr. W. WIESNER

SCHRIFTFLEITUNG:  
Univ.-Prof. Dr. G. WILHELM

STÄNDIGE MITARBEITER:  
Dr. A. BALTHASAR-WACH, RAA  
Hon.-Prof. Dr. A. DUSCHANEK  
Sen.-Präs. d. OLG Wien iR ao, Univ.-Prof.  
Dr. G. ERTL  
Mag. J. FISCHERLEHNER  
MMag. Dr. K. H. HILBER, StB

Dr. M. HÖCHER, RAA  
Univ.-Prof. Dr. M. HOLOUBEK  
Dr. St. KÖCK, RA  
Univ.-Prof. Dr. M. LANG  
Dr. E. PRIMOSCH  
Dr. Th. RABL, RA  
Mag. B. RENNERT, Richter  
Dr. R. SCHANDA, RA  
Univ.-Prof. Dr. F. SCHRANK  
Univ.-Prof. Dr. H. SCHUMACHER, RA  
Univ.-Doz. Dr. St. SCHWARZER  
Dr. A. SPITZL  
Dr. B. TONNINGER, RA  
Dr. W. URBANTSCHITSCH  
Univ.-Prof. Dr. M. WINDISCH-GRAETZ  
Dr. M. WOLLER, RA  
Mag. Dr. H. WOLLMANN, LL.M., RA  
Univ.-Prof. Dr. B. ZÖCHLING-JUD

ABGASSKANDAL

Abgasskandal: Gewährleistung oder Irrtum oder doch beides? 300  
Christina Buchleitner  
Unrecht darf sich lohnen – oder etwa doch nicht? 305  
Peter Kolba  
OGH 4. 7. 2018, 7 Ob 32/18h • Rechtsschutz bei Erwerb eines Pkw mit „Schummelsoftware“ (Gunter Ertl) 308

EDITORIAL

Schütze deine Tiere, sonst schützen sie sich selbst (Notwehr) 297  
Georg Wilhelm  
Impressum U3

ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT

Einwilligung zur Datenverwendung bei Minderjährigen 310  
Andreas Gerhartl  
Zur eingeschränkten Vertretungsbefugnis der erbantrittserklärten Erben gem § 810 ABGB 313  
Stephan Verweijen  
Recht smart<sup>1.04</sup>: Online-Geschäfte – Verloren in der Rechtsgeschäfts-*ee*-re! 315  
Thomas Rabl  
OGH 28. 11. 2018, 9 Ob 37/18h • Wucherischer Kaufvertrag 316  
OGH 23. 8. 2018, 4 Ob 146/18a • Ablehnung einer Banküberweisung kein Grund für Hinterlegung 316  
OGH 14. 8. 2018, 3 Ob 49/18d • Gemeinsame Werkherstellung: Wer muss warnen? 317  
OGH 13. 12. 2018, 5 Ob 191/18a • Fälligkeit des Kaufpreises von Rechnungszusendung unabhängig 317  
OGH 25. 9. 2018, 4 Ob 52/18b • § 1168a ABGB: Nicht nur der Errichter, sondern auch der Gutachter muss warnen! 317  
OGH 20. 11. 2018, 10 Ob 84/18b • Ausfallsbürgschaft oder Schuldbeitritt? 317  
OGH 29. 8. 2018, 1 Ob 121/18b • Zur Verjährung bei einer Feststellungsklage iZm Bauschäden 318  
OGH 28. 11. 2018, 9 Ob 88/18h • Beginn der Verjährungsfrist: Trennungsthese bei Werkvertrag 318  
OGH 30. 8. 2018, 9 Ob 51/18t • Zum „Sender“ iSd § 5c KSchG 318  
OGH 21. 3. 2018, 7 Ob 168/17g • Transparenzgebot nach Nichtigerklärung einer Vertragsklausel 318  
OGH 18. 7. 2018, 5 Ob 115/18z • Zur Rechtsstellung des Wohnungseigentümerpartners nach § 14 Abs 1 Z 1 WEG 320  
OGH 13. 12. 2018, 5 Ob 168/18v • Änderung der Nutzungsmöglichkeit eines Wohnungseigentümers führt zur Neufestsetzung des Aufteilungsschlüssels für alle 320  
OGH 30. 7. 2018, 2 Ob 127/17s • Auskunftspflicht hinsichtlich Sparbüchern im Verlassenschaftsverfahren 321  
OGH 21. 9. 2018, 3 Ob 53/18t • Unterhaltsfestsetzung: Zustellung an im Ausland lebenden Vater 321  
OGH 20. 12. 2017, 7 Ob 81/17p • Dauerrabattnachzahlung beim Versicherungsvertrag 322  
OGH 25. 4. 2018, 7 Ob 43/18a • Auskunfts- und Belegpflicht nach Anfechtung einer Taxe (Gunter Ertl) 324

DISPUTE RESOLUTION

Ersatzfähigkeit und Bestimmung interner Kosten im Schiedsverfahren 325  
Philipp Konzett  
OGH 21. 11. 2018, 6 Ob 153/18w • Zur Streitgenossenschaft bei auf § 1330 ABGB gestützten Unterlassungsbegehren 328  
OGH 21. 8. 2018, 18 ONc 3/18p • Einschränkung des Antrags auf Kosten im Außerstreitverfahren – hier: Ersatzbestellung eines Schiedsrichters (Michael Stimakovits) 329  
OGH 19. 12. 2018, 3 Ob 153/18y • Neues zum auf die Schiedsvereinbarung anwendbaren Recht (Katharina Plavec) 330  
OGH 26. 9. 2018, 6 Ob 166/18g • Nichtigkeit der Vereinbarung über die Entlohnung eines Verfahrenshelfers 331  
OGH 23. 1. 2019, 3 Ob 11/19t • Zustellungszeitpunkt bei elektronischer Abholung am selben Tag 332  
OGH 29. 1. 2019, 4 Ob 236/18m • Zum Sicherungsmittel nach § 382 Abs 1 Z 6 EO 332  
OGH 26. 11. 2018, 8 Ob 104/18d • Haftung des Insolvenzverwalters bei eigenmächtiger vorzeitiger Ausschüttung 332  
OGH 21. 11. 2018, 6 Ob 164/18p • Aufhebung der Vollstreckbarkeitsbestätigung bei Europäischem Zahlungsbe- fehl 333



OGH 20. 12. 2018, 4 Ob 181/18 y	• Deliktsgerichtsstand für Verbandsklagen	333
EuGH 6. 2. 2019, C-535/17, NK	• Schadensersatzklage des Insolvenzverwalters aus unerlaubter Handlung unterfällt der EuGVVO	333

## GESELLSCHAFTSRECHT

Die neue EU-Restrukturierungsrichtlinie Gottfried Gassner / Georg Wabl		333
OGH 27. 11. 2018, 4 Ob 222/18 b	• Haftung des Geschäftsführers wegen unberechtigten Rücktritts vom Kaufanbot ( <i>Johannes Reich-Rohrwig</i> )	337
OGH 20. 11. 2018, 6 Ob 195/18 x	• Verbotene Einlagenrückgewähr durch Einräumung eines Wohnungsgebrauchsrechts an Stifter der Gesellschafter-Stiftung	340
OGH 22. 1. 2019, 10 Ob 100/18 f	• Außenhaftung der Vorstandsmitglieder und Einziehungsermächtigung der Gesellschaftsgläubiger	342

## WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

Zur Berechnung des Verletzergewinns im Immaterialgüterrecht Michael Horak		344
OGH 20. 12. 2018, 6 Ob 131/18 k	• E-Mails und Chatprotokolle genießen Briefschutz – aber nicht bei Vorlage bei Gericht zu Beweis Zwecken ( <i>Adolf Zemann</i> )	346
OGH 27. 11. 2018, 4 Ob 216/18 w	• Unternehmerhaftung bei Urheberrechtsverstößen durch Beauftragte ( <i>Alexander Pabst</i> )	347
OGH 21. 11. 2018, 3 Ob 173/18 i	• Exekutive Durchsetzung – Urteilsveröffentlichung auf Website ( <i>Michael Woller</i> )	348
OGH 29. 1. 2019, 4 Ob 213/18 d	• Berechnung des Verletzergewinns bei Designverletzung	349

## ARBEITSRECHT

Diskriminierende Wirkung des „persönlichen Feiertags“ für Kirchgänger? Gregor Erler		350
Karfreitag: Für kurze Zeit ein Feiertag für alle Michael Haider		352
OGH 17. 12. 2018, 9 ObA 126/18 x	• Volle Abfertigung bei Teilzeitvereinbarung wegen Betreuungspflichten	354
OGH 17. 12. 2018, 9 ObA 86/18 i	• Verständigungspflicht gem § 8 a BEinstG	356
OGH 17. 12. 2018, 9 ObA 116/18 a	• Mutterschutz bei Scheinschwangerschaft?	358
EuGH 22. 1. 2019, C-193/17	• Karfreitag für alle	358

## STEUERRECHT

Anti-Tax-Avoidance-Richtlinie Rolf Kämpf		361
EuGH-Rsp zur Umsatzsteuer: Der Grundsatz der Rechtssicherheit im Zollverfahren 42 Desiree Auer / Selina Siller / Karoline Spies / Stephanie Zolles		365
VwGH 21. 11. 2018, Ra 2018/13/0085	• Anwendung der Hauptwohnsitzbefreiung nur auf eine „Eigentumswohnung“ iSd WEG 2002 ( <i>Bianca Mantschl/Erich Schaffner</i> )	368
BFG 8. 2. 2019, RV/7105498/2017	• Begräbniskosten als außergewöhnliche Belastung ( <i>Bernhard Renner</i> )	369
BFG 21. 1. 2019, RS/2100002/2019	• Rechtsschutz im Falle von Säumnis der Behörde bei Umbuchungen von Steuerguthaben ( <i>Max Hatzenbichler</i> )	371

## ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

Energieregulierungsrecht: Rechtsprechungsübersicht 2017 – 2019 Markus Helmreich		373
VwGH 29. 11. 2018, Ro 2016/06/0015	• Parteistellung im Planbescheinigungsverfahren nach VermG ( <i>Edmund Primosch</i> )	379
VwGH 19. 12. 2018, Ra 2018/03/0122	• Sachkunde eines Baumeisters als Eintragungsvoraussetzung in Sachverständigenliste ( <i>Edmund Primosch</i> )	379
VwGH 20. 11. 2018, Ra 2017/05/0300	• Parteistellung des Berechtigten im Vollstreckungsverfahren ( <i>Edmund Primosch</i> )	380
OGH 20. 11. 2018, 10 Ob 65/18 h	• Ökostromgesetz: Vergütung für Stromerzeugung aus Biomasse II ( <i>Reinhard Schanda</i> )	380

## EUROPA

Neues aus Europa Aktuelle Rechtssetzung und Entscheidungen der EU Ulrike Giera / Maximilian Hautzenberg / Markus-Florian Rummel		382
Ökostrom Update: Neue RL zur Förderung erneuerbarer Energien Ljubica Mrvošević		383
EuGH-Generalanwalt: Schlussantrag zur Energieabgabenvergütung Ljubica Mrvošević		385
Rechtsprechungsübersicht Europäische Gerichte Agnes Balthasar-Wach		386

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Verjährungsfristen bei Schadensersatzklagen wegen Verstoßes gegen EU-Wettbewerbsrecht (28.3.2019 – Rs. C-637/17)

**BVerfG:** Zur Darlegungslast bei Urheberrechtsverletzungen durch Filesharing (18.2.2019 – 1 BvR 2556/17)

**BGH:** Keine analoge Anwendung von § 179a AktG auf die GmbH (8.1.2019 – II ZR 364/18)

**BGH:** Die zur Hinterlegungsstelle bestimmte Bank trifft keine insolvenzspezifischen Pflichten zum Schutz der Insolvenzmasse (7.2.2019 – IX ZR 47/18)

**Nachruf** auf Prof. Dr. Walter Löwe, den großen AGB-Pionier (Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen, RA)

### Aufsätze

Dr. Karl-Heinz Thume, RA

#### Überhangprovisionen des Handelsvertreters bei der Akquisition von Dauergeschäften

**Zugleich eine Besprechung des BGH-Urteils von 20.12.2018 – VII ZR 69/18, BB 2019, 850 ff. (in diesem Heft)**

Anlass des Beitrags ist das Urteil des BGH vom 20.12.2018 – VII ZR 69/18, mit dem der VII. Zivilsenat die Frage sog. „Überhangprovisionen“ eines Versicherungsververtreters behandelt hat. Dieser Vertreter hatte dynamische Lebensversicherungen vermittelt, bei denen sich die Versicherungssumme nach dem Inhalt des Versicherungsvertrags in regelmäßigen Zeitabständen erhöhte, wenn der Versicherungsnehmer nicht widersprach. In einem solchen Fall, so der amtliche Leitsatz des BGH, gehen die Erhöhungen auf die Vermittlungstätigkeit bei Abschluss des Versicherungsvertrags zurück und sind deshalb gemäß § 92 Abs. 2, Abs. 3 S. 1, § 87 Abs. 1 S. 1 HGB im Zweifel provisionspflichtig. Da es sich bei Versicherungsverträgen nach h.M. um Dauerschuldverhältnisse handelt, stellt sich die Frage der Auswirkungen des Urteils auf den Vertrieb von anderen Dauerverträgen.

M&A

Dr. Christoph Mehringer, LL.M., RA

#### Der Erwerb von Software im Rahmen eines Asset Deals – Hinweise zur Vertragsgestaltung

Vertragsgestaltung im Rahmen von Asset Deals sollte die zunehmende Bedeutung von Software für die unternehmerische Wertschöpfung reflektieren und hinreichend berücksichtigen. Der vorliegende Beitrag erläutert die rechtlichen Rahmenbedingungen, weist auf gerne übersehene urheberrechtliche Normen und Fallstricke hin und gibt Anregungen zur vertraglichen Gestaltung.

### Entscheidungen

**BGH:** Zur Aufklärungspflicht gegenüber einem Anleger vor der Zeichnung einer Fondsbeteiligung als Private Placement für qualifizierte Investoren (19.2.2019 – II ZR 275/17)

**BGH:** Vermittlung dynamischer Lebensversicherungen – Erhöhung der Versicherungssumme ist provisionspflichtig (20.12.2018 – VII ZR 69/18)

### Neuerscheinung Buch

Schulz/Schunder-Hartung: Recht 2030

Legal Management in der digitalen Transformation

2019, Handbuch, 488 Seiten, Geb., € 149,-

ISBN: 978-3-8005-0001-7 / Infos unter: www.shop.ruw.de

## Steuerrecht

### 833 Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Vorsteuerabzug bei Sale-and-lease-back (27.3.2019 – Rs. C-201/18)

**BFH:** Gesonderte Feststellung des verbleibenden Spendenvortrags – Zeitpunkt der Erlangung des wirtschaftlichen Eigentums an einem Grundstück bei Übertragung auf eine Stiftung (6.12.2018 – X R 11/17)

**FG Düsseldorf:** Keine steuerpflichtige Sachausschüttung durch Zuteilung der Aktien der Hewlett-Packard Enterprise Company im Rahmen des „Spin-offs“ der Hewlett-Packard Incorporated (29.1.2019 – 13 K 2119/17 E)

**FG Düsseldorf:** Zur Steuerbefreiung von Umsätzen nach Art. 132 Abs. 1 Buchst. f MwStSystRL (22.6.2018 – 1 K 426/16 U)

**FG Köln:** Steuerhinterziehung durch Unterlassen einer Erklärungsabgabe (hier: gesonderte und einheitliche Feststellungserklärung) (16.1.2019 – 11 K 2194/16)

835 **FG Köln:** Offenbare Unrichtigkeit bei unterbliebener Hinzurechnung der Gewerbesteuer als nichtabzugsfähige Betriebsausgabe (27.9.2018 – 11 K 2086/16)

**FG Köln:** EU-Amtshilfe bei koordinierter EU-grenzüberschreitender Konzern-Betriebsprüfung (12.9.2018 – 2 K 814/18)

#### Gesetzgebung

**Brexit-Steuerbegleitgesetz** in Kraft getreten

**BT:** Verständigung über eine Besteuerung von Big Techs

### Aufsätze

Björn Bodewaldt, RA/StB, Dr. Jan Haselmann, LL.M., RA, und Dr. Daniel Mohr, RA/StB

855

#### BB-Rechtsprechungsreport – Prozessuale Fragen in der BFH-Rechtsprechung 2018

In der gerichtlichen Auseinandersetzung zwischen Steuerpflichtigen und Finanzverwaltung ist häufig nicht allein das materielle Steuerrecht ausschlaggebend. Sichere Kenntnisse im Prozessrecht sind für den Berater, der seine Mandanten vor den Finanzgerichten (FG) und dem Bundesfinanzhof (BFH) vertritt, unabdingbar. Im Beitrag werden ausgewählte prozessuale Aspekte aus Entscheidungen des BFH im Jahr 2018 vorgestellt.

841

Prof. Dr. Peter Zaumseil, StB

861

#### Die Neuregelung des Verspätungszuschlags nach § 152 AO

Durch das Gesetz zur Modernisierung des Besteuerungsverfahrens sind die Regelungen zum Verspätungszuschlag für nach dem 31.12.2018 eingereichte Steuererklärungen grundlegend verändert worden. Für die Beratungspraxis leiten sich daraus zahlreiche Fragestellungen ab, die in einer Gesamtbetrachtung tendenziell zwar Vereinfachung, gleichzeitig aber auch eine Verschlechterung der Rechtsposition des Steuerpflichtigen im Vergleich zur früheren Regelung beinhalten. Die Finanzverwaltung hat hierzu mit Schreiben vom 31.1.2019 – IV A 3 – S 0062/18/10005 – den AEAO zu § 152 mit sofortiger Wirkung neu gefasst und sich darin zu konkreten Anwendungsfragen geäußert.

848

850

### Entscheidungen

**BFH:** Insolvenzzweckliches Aufrechnungsverbot bei Erstattung der Grunderwerbsteuer nach § 16 Abs. 1 Nr. 2 GrEStG (15.1.2019 – VII R 23/17)

866

**BFH:** Listenpreis i.S.d. § 6 Abs. 1 Nr. 4 S. 2 EStG im Taxigewerbe (8.11.2018 – III R 13/16)

868

**Hessisches FG:** Forderungsverluste bei der Veräußerung von Anteilen an Kapitalgesellschaften (12.4.2018 – 9 K 1053/15 – dazu BB-Kommentar von Franz Schober, Syndikus-StB)

869

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**ESMA:** Veröffentlichung des Jahresberichts 2018

**EFRAG:** Übernahmeempfehlung zu Änderungen an IFRS 3

**Bundesbank/BaFin:** Stresstest für kleine und mittelgroße Institute

#### Wirtschaftsprüfung

**CEAOB:** Jahresbericht 2018 mit Ausblick auf 2019

**IESBA:** Konsultation zur Angleichung des Code of Ethics an ISAE 3000 (Revised)

**IDW:** Doppik für Bund und Länder lässt sich nicht aufhalten

**IDW:** Podcast zu Prüfungen von Bauträgern und Baubetreuern

**WPK:** Rechtsschutz bei Betriebsprüfungen

#### Finanzierung

**KfW/Bund:** Venture Debt-Finanzierung für innovative Unternehmen in der Wachstumsphase

#### Aufsatz

CSR-Berichterstattung

Dipl.-Kfm. **Adrian Geisel**, **Dr. Heike Bach** und **Dr. Florian Kiy**

#### Nachhaltigkeitsberichterstattung mit Branchenfokus

Für das Geschäftsjahr 2018 veröffentlichen große Unternehmen und Konzerne zum zweiten Mal eine nichtfinanzielle (Konzern-)Erklärung, in der sie soziale, ökologische und gesellschaftliche Aspekte ihres unternehmerischen Handelns thematisieren. Der Nutzen für die Adressaten könnte steigen, wenn Unternehmen einer Branche über ähnliche nachhaltigkeitsrelevante Aspekte berichteten. Daher treten branchenspezifische Standards zur Nachhaltigkeitsberichterstattung verstärkt in den Blickpunkt der gegenwärtigen Entwicklungen. In dem Beitrag werden unter Einbeziehung empirischer Erkenntnisse die für einzelne Branchen herausgegebenen Berichtsempfehlungen des Deutschen Nachhaltigkeitskodex (DNK) sowie die ersten umfassenden branchenspezifischen Standards zur Nachhaltigkeitsberichterstattung, die der Rat für Nachhaltigkeitsberichterstattungsstandards (Sustainability Accounting Standards Board – SASB) für 77 Branchen veröffentlicht hat, analysiert. Dabei erfolgt für ausgewählte Branchen eine Darstellung einzelner der im Rahmen der Standards empfohlenen nachhaltigkeitsrelevanten Inhalte.

#### Entscheidung

**Hessisches FG:** Kein anteiliges Abzugsverbot nach § 3c Abs. 2 EStG für Teilwertabschreibungen auf Aktienanleihen (27.12.2018 – 10 K 688/16 – dazu BB-Kommentar von Dipl.-Volksw. **Klaus D. Hahne**, StB)

873

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Abfindung als Masseverbindlichkeit nach § 55 Abs. 1 S. 1 InsO (14.3.2019 – 6 AZR 4/18)

**BAG:** Kein Sachgrund nach § 14 Abs. 1 TzBfG für Hinausschieben des Beendigungszeitpunkts nach Erreichen der Regelaltersgrenze (19.12.2018 – 7 AZR 70/17)

**BAG:** Bereitschaftsdienst in einer Betreuungseinrichtung (17.1.2019 – 6 AZR 17/18)

**BAG:** Mitbestimmung in Konzerngesellschaft bei Mitarbeiterumfrage (11.12.2018 – 1 ABR 13/17)

**BAG:** Anspruch auf Garantiebetrag einer tariflichen Erfolgsbeteiligung (30.1.2019 – 10 AZR 406/18)

883

#### Aufsätze

BetrVG

**Dr. Stefan Müller**, RA/FAArbR, und **Marc Becker**, RA

884

#### Die Neuregelung des § 117 Abs. 1 BetrVG in der (Luftverkehrs-)Praxis

875

Bislang sorgte die Regelung in § 117 BetrVG dafür, dass für im Flugbetrieb beschäftigte Arbeitnehmer kein Betriebsrat gewählt werden konnte. Nach § 117 Abs. 2 BetrVG sah das Betriebsverfassungsrecht für diese Arbeitnehmergruppe lediglich die tarifvertragliche Errichtung einer Personalvertretung vor. Diese Einschränkung wird mit Inkrafttreten der Neufassung von § 117 BetrVG am 1.5.2019 entfallen. Gemäß § 117 Abs. 1 S. 2 BetrVG n.F. kann dann auch für im Flugbetrieb beschäftigte Arbeitnehmer von Luftfahrtunternehmen ein Betriebsrat gewählt werden, wenn keine Personalvertretung durch Tarifvertrag nach § 117 Abs. 2 S. 1 BetrVG errichtet ist. Der Beitrag behandelt arbeitsrechtliche Fragestellungen, die sich aus der Neuregelung für die (Luftverkehrs-)Praxis ergeben (dazu auch *Ludwig*, BB 2019, 180 ff.).

**Prof. Gerrit Horstmeier**

888

#### Wenn Ersatzmitglieder lieber arbeiten: Verhinderungsfalle für den Betriebsrat – sind Ersatzmitglieder zu laden, wenn Betriebsratsmitglieder wegen Arbeitsanfalls absagen?

Der Betriebsrat muss wirksame Beschlüsse fassen. Hierfür ist die ordnungsgemäße Ladung der Mitglieder sowie die Beschlussfähigkeit des Gremiums erforderlich. Wenn ein Mitglied des Betriebsrats für die Teilnahme an einer Betriebsratssitzung verhindert ist, muss ein Ersatzmitglied des Betriebsrats geladen werden. Es handelt sich nur auf den ersten Blick um eine formale Problematik, da sie für die ordnungsgemäße Geschäftsführung des Betriebsrats von großer Bedeutung ist. Das wird mit der folgenden Entscheidung deutlich.

#### Entscheidung

**BAG:** Fortbildungskosten während Annahmeverzugs des Arbeitgebers (2.10.2018 – 5 AZR 376/17 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Philipp Wiesenecker**, RA/FAArbR)

891



BB-Fachkonferenz

### Update zur Anzeigepflicht bei Steuergestaltungen – Umsetzungsgesetz nimmt Gestalt an

4. Juni 2019 | Frankfurt

<https://veranstaltungen.ruw.de/anzeigepflicht>

### Die Erste Seite

**Prof. Dr. Klaus-Peter Naumann**

**Unternehmensberichterstattung in Zeiten der Bekämpfung des Klimawandels: Transparenz allein reicht nicht**

**Impressum/Vorschau**

VIII

40. Jahrgang  
Heft 14  
5. April 2019

*Herausgeber:*

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

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Holger 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. Röhricht  
Prof. Dr. Carsten Schäfer  
Prof. Dr. Christoph Thole  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Peter Ulmer  
RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen

**Inhaltsverzeichnis**

**ZIP-aktuell**

EuGH: Widerruf trotz Auspackens der online gekauften Matratze .....	A 27	Nr. 89
BGH zur Übertragung des ganzen Vermögens einer GmbH .....	A 27	Nr. 90
BGH: BVerfG-Vorlage zur strafrechtlichen Vermögensabschöpfung .....	A 27	Nr. 91
BFH: Großer Senat zur erweiterten Kürzung bei der Gewerbesteuer .....	A 27	Nr. 92
BAG: Unterrichtung des Betriebsrats über Arbeitsunfälle von Fremdpersonal .....	A 28	Nr. 93
OLG Stuttgart: Derzeit kein KapMuG-Verfahren gegen Porsche und VW .....	A 28	Nr. 94
OLG Stuttgart: Negativzinsklausel der Kreissparkasse Tübingen unwirksam .....	A 28	Nr. 95

**Aufsätze**

<i>Christoph G. Paulus, Berlin</i>	Warum benötigen wir ein Insolvenzverfahren? .....	637
<i>Hans-Joachim Priester, Hamburg</i>	Eine Lanze für die Differenzhaftung bei Verschmelzung von GmbH .....	646
<i>Rolf Leithaus Annie Wachholtz, Köln</i>	Behandlung streitiger Forderungen bei der Zahlungsunfähigkeits- und Überschuldungsprüfung .....	649

## Rechtsprechung

---

### Bank- und Kreditsicherungsrecht

- EuGH 21. 3. 2019 – Rs C-245/18 **Keine Haftung des Zahlungsdienstleisters des Zahlungsempfängers für fehlerhafte Überweisung bei Angabe einer falschen IBAN durch Zahler („Tecnoservice Int.“) . . . . .** 654

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

- BGH 22. 1. 2019 – II ZB 18/17 **Keine Prospektverantwortlichkeit aufgrund Garantienstellung infolge besonderer Stellung oder Fachkunde bei bloßer Verwendung des „guten Namens“ eines Projektpartners als Werbung . . . . .** 655
- OLG Düsseldorf 22. 2. 2019 – I-3 Wx 167/18 Gerichtliche Bestellung eines Liquidators nur bei Scheitern der ordentlichen Liquidatorenbestimmung und nicht zu erwartender Bestellung durch Gesellschafterversammlung . . . . . 659
- OLG Hamm 12. 7. 2018 – 27 W 24/18 Umwandlung einer KG in PartG . . . . . 661
- BFH 22. 11. 2018 – V R 65/17 + Bruchteilsgemeinschaft umsatzsteuerrechtlich kein Unternehmer (LS) . . . . . 662

### Vertrags- und Haftungsrecht

- BGH 29. 1. 2019 – VI ZR 481/17 + **Kein Anspruch des Leasingnehmers gegen Schädiger auf Ersatz fiktiver Herstellungskosten ohne Zustimmung des Eigentümers bei Nichterfüllung seiner Pflicht gegenüber dem Eigentümer zur Instandsetzung des Leasing-Kfz . . . . .** 663

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

- BGH 14. 2. 2019 – IX ZR 149/16 + **Zur Insolvenzanfechtung des durch nachrangige Grundschulden besicherten Rückzahlungsanspruchs eines Gesellschafters aus Schuldverschreibungen . . . . .** 666
- BGH 6. 12. 2018 – IX ZR 143/17 + **Zur Regelung einer vorinsolvenzlichen Durchsetzungssperre in den AGB eines Nachrangdarlehens . . . . .** 679
- AG Göttingen 26. 10. 2018 – 74 IK 155/18 GÖ **Aufhebung eines Pfändungs- und Überweisungsbeschlusses bei Verstoß gegen das Vollstreckungsverbot des § 89 Abs. 1 InsO (LS) . . . . .** 685
- BGH 21. 2. 2019 – IX ZR 246/17 Berichtigung . . . . . 685

### Arbeits- und Sozialrecht

- LAG Düsseldorf 10. 10. 2018 – 7 Sa 792/17 Unzulässigkeit einer sachgrundlosen Befristung trotz länger als drei Jahre zurückliegender Vorbeschäftigung (gegen BAG) . . . . . 686

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Andreas Haaker</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M8</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M15</b>
<b>Handelsblatt Nachrichten</b>	<b>M20</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M21</b>
<b>Interview</b> <i>Christian Schiessl</i>	<b>M22</b>
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M26</b>
<b>Impressum</b>	<b>M27</b>
<b>Worte der Woche</b>	<b>M28</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Internationales Steuerrecht

#### **Verrechnungspreismanagement 4.0**

*Dr.-Ing. Frank Schöneborn, Mannheim*

DB1297561 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 737

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Abgabenordnung

#### **Kein allgemeinpolitisches Mandat für gemeinnützige Körperschaften – Anmerkungen zum Attac-Urteil des BFH vom 10.01.2019**

*Prof. Dr. Rainer Hüttemann, Bonn*

DB1298347 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 744

Internationales Steuerrecht

#### **Steuerliche Fallstricke des Office-in-Office-Konzepts Deutscher Außenhandelskammern**

*Dipl.-Fw. (FH) Florian Becker, Koblenz*

DB1299131 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 753

## KOMPAKT

Erbschaft-/Schenkungsteuer

#### **Junges Verwaltungsvermögen bei Neugründung einer Gesellschaft**

*RiFG Prof. Dr. Volker Kreft, Hannover*

DB1296371

S. 755

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewerbesteuer

#### **Aufwendungen im Zusammenhang mit der Nutzung des Fairtrade-Siegels**

*Landesamt für Steuern Niedersachsen, Verfügung vom*

*04.03.2019*

DB1300861

S. 756

Abgabenordnung

#### **Anwendung von BMF-Schreiben**

*BMF, Schreiben vom 18.03.2019*

DB1300858

S. 757

Abgabenordnung

#### **Anwendung von gleichlautenden Erlassen der obersten Finanzbehörden der Länder**

*Oberste Finanzbehörden der Länder, Gleichlautende Erlasse*

*vom 18.03.2019*

DB1300860

S. 757

## ENTSCHEIDUNGEN

Bilanzsteuerrecht

#### **Keine Übertragung einer Rücklage nach § 6b EStG ohne Abzug von den Anschaffungs- oder Herstellungskosten eines Reinvestitionswirtschaftsguts**

*BFH, Urteil vom 22.11.2018 – VI R 50/16*

DB1296434

S. 758

Gewerbesteuer

#### **Erweiterte Kürzung nach § 9 Nr. 1 Satz 2 GewStG**

*BFH, Beschluss vom 25.09.2018 – GrS 2/16*

DB1300068

S. 762

Umsatzsteuer

#### **Berufsverbände in der Umsatzsteuer**

*BFH, Urteil vom 13.12.2018 – VR 45/17*

DB1300076

S. 766

Grunderwerbsteuer

#### **Insolvenzrechtliches Aufrechnungsverbot bei Erstattung der GrESt nach § 16 Abs. 1 Nr. 2 GrEStG**

*BFH, Urteil vom 15.01.2019 – VII R 23/17*

DB1299511

S. 769

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Handelsrecht

#### **Kriterien für das Betreiben eines Handelsgewerbes i.S.v. § 1 Abs. 2 HGB**

*Prof. Dr. Michael Kort, Augsburg*

DB1299985 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 771

### KOMPAKT

Aktienrecht

#### **Wahl des Aufsichtsrats: Keine Beschlussanfechtung wegen Abweichung von Empfehlungen des DCGK**

*RA Dr. Günter Seulen / RA Johannes Janning, LL.M. (LSE), beide Köln*

DB1299969

S. 775

### ENTSCHEIDUNGEN

GmbH-Recht

#### **Pflicht des GmbH-Geschäftsführers zur Einholung der Zustimmung der Gesellschafter bei Übertragung des gesamten Gesellschaftsvermögens**

*BGH, Urteil vom 08.01.2019 – II ZR 364/18*

DB1300904

S. 776

Insolvenzrecht

#### **Keine insolvenzspezifischen Pflichten einer Bank als Hinterlegungsstelle zum Schutz der Insolvenzmasse**

*BGH, Urteil vom 07.02.2019 – IX ZR 47/18*

DB1300905

S. 783

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Teilzeitrecht/Tarifvertragsrecht/Entgeltrecht

#### **Änderung der Rechtsprechung bei Mehrarbeitszuschlägen für Teilzeitbeschäftigte: Auswirkungen auf die Zeitarbeitsbranche**

*RA/FAArbR Dr. Alexander Bissels / RAin/FAinArbR Kira Falter, Köln*

DB1295116 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 787

Urlaubsrecht/Insolvenzrecht

#### **Urlaubsansprüche in der Arbeitgeberinsolvenz**

*RAin/FAinArbR Dr. Hannah Krings, Köln*

DB1297497 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 790

### KOMPAKT

Entgeltrecht

#### **Regress wegen nachzuentrichtenden Lohnsteuern**

*RAin Dr. Sonja Reitzug, Düsseldorf*

DB1296895

S. 793

Entgeltrecht/Verfahrensrecht

#### **Eingeschränkte revisionsgerichtliche Überprüfbarkeit der tatrichterlichen Erwägungen zur Anwendung von § 315 BGB bei variabler Vergütung**

*RA Christian Wirtz, LL.M. (Cape Town) / Julia Rempe, Düsseldorf*

DB1296970

S. 794

Betriebliche Altersversorgung

#### **Vorsicht bei vorzeitiger Kündigung von Direktversicherungen zur Altersvorsorge**

*RA Michael Magotsch, LL.M. (Georgetown), Frankfurt/M.*

DB1296983

S. 795

Betriebliche Altersversorgung

#### **Auslagerung von Pensionsverbindlichkeiten nach beamtenrechtlichen Grundsätzen auf einen Pensionsfonds gegen den Willen des Versorgungsberechtigten**

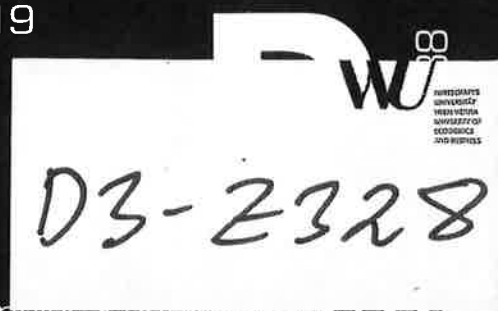
*RA/FAArbR Steffen Völp, LL.M., Frankfurt/M.*

DB1298307

S. 796

21. Jahrgang Nr. 4 · April 2019

# Marke



Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Kennzeichenrecht

## Herausgeber

**Prof. Joachim Starck**  
Richter am Bundesgerichtshof a.D.

Art.-Nr. 56407904

**Prof. Dr. Olaf Sosnitzer**  
Universität Würzburg  
Richter am Oberlandesgericht a.D.

## Fachbeirat

**RAin Dr. Verena  
v. Bomhard**  
*Alicante*

**RA Dr. Alexander Dröge**  
*Markenverband e.V.*

**Prof. Dr. Maximilian  
Haedicke**  
*Universität Freiburg*

**Prof. Dr. Annette Kur**  
*Max-Planck-Institut  
München*

**RA Prof. Dr. Alexander  
v. Mühlendahl**  
*München*

**RA Prof. Dr. Christian  
Rohnke**  
*Karlsruhe*

**Beate Schmidt**  
*Präsidentin des  
Bundespatentgerichts*



## ... Aufsätze

Bender	Die Unionsmarke vor der Bewährungsprobe (Teil 3)	133
Bingener	Von der grafischen Darstellbarkeit zur klaren und eindeutigen Bestimm- barkeit	145

**Nachruf** Prof. Dr. iur. Otto Teplitzky 151

## Rechtsprechung

EuGH	Textilis	152
BGH	Das Omen	155
BGH	Curapor	164
BGH	Debrisoft II	169
OLG Stuttgart	„Рыжик“ – Angaben auf Verpackung in kyrillischer Schrift	172
BPatG	Aussetzung des Widerspruchs- verfahrens	177
EuG	SWEMAC	179



DB-Z291

## » Internationale und kapitalmarktorientierte Rechnungslegung

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

### AUFSÄTZE

- |   |     |
|---|-----|
| <i>Christian Basler/Thilo Krohn/Theresa Wais</i><br>Closing Accounts oder Effective Date Financial Statements | 161 |
| <i>Sebastian Ziegler/Daniel Blab</i><br>Die neue Leasingbilanzierung nach IFRS und US-GAAP                    | 172 |
| <i>Niklas Gluch/Marco Muschallik/André Schmidt</i><br>Entwicklung der quartalsweisen Berichterstattungspraxis | 183 |
| <i>René Pollmann/Inge Wulf</i><br>Anwendung der Eigenbedarfsausnahme nach IFRS 9                              | 194 |



### FALLSTUDIE

- |  |     |
|--|-----|
| <i>Peter C. Lorson/Ellen Haustein/Felix Beske/Hans-Henning Schult/Jörg Poller</i><br>Rechnungslegung im privaten und staatlichen Sektor (Teil 7) | 199 |
|--|-----|

### RECHNUNGSLEGUNG & INVESTOR RELATIONS

- |  |     |
|--|-----|
| <i>Henning Zülch/Philipp Ottenstein/Carl W. Weuster/Stefan Hannen/Kai Roeske</i><br>Wie wirkt sich der Ton von CEOs am Kapitalmarkt aus? Eine Studie auf Basis künstlicher Intelligenz | 208 |
|--|-----|

## Inhalt

### Aufsätze

Prof. Dr. iur. Jens M. Schmittmann

**Die insolvenzrechtliche Einordnung der durch Schuldenerlass im Insolvenzplanverfahren entstehenden Ertragsteuer.** Besprechung des BFH-Beschlusses vom 15. 11. 2018 – XI B 49/18, DZWIR 2019, 171 — **151**

Dr. iur. Roman Jordans, LL.M. (NZ)

**(Un-)Zulässige Bankentgelte – Stand 2019 — 156**

### Rechtsprechung

Arbeitsgerichtsbarkeit

BAG, Urteil vom 19. 9. 2018 – 5 AZR 439/17

**Entstehen einer betrieblichen Übung bei Entgelt-erhöhungen — 161**

Finanzgerichtsbarkeit

BFH, Beschluss vom 12. 9. 2018 – I R 77/16

**Angemessenheit von Beraterhonoraren – Verdeckte Gewinnausschüttung — 164**

BFH, Urteil vom 7. 11. 2018 – IV R 20/16

**Bewilligung eines Vergütungsvorschusses für bilanzierenden Insolvenzverwalter — 166**

BFH, Beschluss vom 15. 11. 2018 – XI B 49/18

(Besprechung Prof. Dr. iur. Jens M. Schmittmann, S. 151)

**Durch Insolvenzplan entstehender Gewinn als Masseverbindlichkeit — 171**

Zivilgerichtsbarkeit

Urteil vom 11. 9. 2018 – XI ZR 380/16

(Anmerkung Dr. iur. Roman F. Adam)

**BGH, Bürgschaft eines Arbeitnehmers für Verbindlichkeiten des Arbeitgebers — 174**

BGH, Urteil vom 18. 9. 2018 – II ZR 152/17

**Verjährung von Schadensersatzansprüchen einer Aktiengesellschaft gegen ein Aufsichtsratsmitglied — 179**

BGH, Urteil vom 9. 10. 2018 – II ZR 78/17

**Abweichung von Empfehlungen des Deutschen Corporate Governance Kodex — 184**

BGH, Urteil vom 6. 11. 2018 – II ZR 11/17

**Haftungsbezogene Geschäftsverteilung in der GmbH — 191**

BGH, Beschluss vom 18. 12. 2018 – I ZB 72/17

**Vollstreckung eines Ordnungsmittels nach Eröffnung des Insolvenzverfahrens — 196**

**Veranstaltungen — 199**

**Nachrichten — 200**

## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 15/2019

### ZInsO-Aufsätze

<b>Staatliche Unterstützungsmaßnahmen in der Krise</b> .....	749
<i>von Rechtsanwalt Dr. Ulrich Soltész und Rechtsanwalt Dr. Harald Weiß, Brüssel</i>	
<b>Massemehrung mit Hindernissen</b> .....	768
<i>von Rechtsanwalt Dr. Mark Wilhelm, LL.M., Düsseldorf</i>	
<b>Abschlussprüfung in der Insolvenz</b> .....	774
<i>von Dipl.-Kfm./Wirtschaftsprüfer/Steuerberater Christoph Hillebrand, Köln</i>	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts .....	777
Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel: <i>Günter Roth/Holger Altheppen, Kommentar zum GmbHG</i>	



### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### Entscheidungsreport

#### • Insolvenzrecht

<b>Nationaler Fiskus als richtiger Anfechtungsgegner (Passivlegitimation) nach Amtshilfe im Sinne der Beitreibungsrichtlinie 2010/24/EU</b> .....	778
<i>EuGH, Urt. v. 14. 3. 2019 – C-695/17</i>	
<b>Kein Bargeschäftsprivileg bei der Anfechtung von Sicherheiten für ein Gesellschafterdarlehen; keine gesellschaftsrechtliche Treuepflicht zum Schutz von Insolvenzgläubigern</b> .....	781
<i>BGH, Teilversäumnis- und Endurt. v. 14. 2. 2019 – IX ZR 149/16</i>	
<b>Beräumung bzw. Wiederherstellung des ursprünglichen Zustands eines gewerblichen Mitgrundstücks als Masseverbindlichkeit</b> .....	794
<i>KG, Urt. v. 25. 2. 2019 – 8 U 6/18</i>	
<b>Restschuldbefreiung; ausgenommene Forderungen bei Verurteilung wegen Steuerstraftat</b> .....	797
<i>OLG Hamm, Urt. v. 14. 12. 2018 – I-7 U 58/17</i>	
<b>Eröffnung des Insolvenzverfahrens als tragendes Indiz fehlender Leistungsfähigkeit von Rettungs- und Krankentransportunternehmer</b> .....	803
<i>OVG NRW, Beschl. v. 8. 3. 2019 – 13 B 275/19</i>	
<b>Zeitlich unbefristete Anwendung des § 139 Abs. 2 InsO im Rahmen eines Zweitinsolvenzverfahrens; Beweislast</b> .....	805
<i>LG Stendal, Beschl. v. 21. 1. 2019 – 22 S 73/18</i>	
• <u>Insolvenzkapitalmarktrecht</u>	
<b>(Keine) Außenhaftung des Kommanditisten in der Insolvenz der Fondsgesellschaft bei aus Gesellschaftsverhältnis ableitbarem Rückgewähranspruch</b> .....	807
<i>OLG Hamm, Urt. v. 21. 1. 2019 – 8 U 59/18</i>	
<b>(Keine) Unentgeltlichkeit von Ausschüttung (als Scheingewinne) auf Namens- und Genussrechte bei testiertem Jahresabschluss und existenten Anlagemodell</b> .....	811
<i>LG Arnsberg, Urt. v. 22. 1. 2019 – 4 O 169/18</i>	

<b>Auskunft und Rückvergütung aus Anlageberatung; Verjährung der Ansprüche</b> .....	814
<i>LG Koblenz, Urt. v. 21. 3. 2019 – 3 O 127/18</i>	
• <b>Verfahrensrecht</b>	
<b>Verfahrensunterbrechung vom anhängigen Rechtsstreit über Gegenstand oder Recht der Masse bei Eröffnung eines rumänischen Insolvenzverfahrens.</b> .....	816
<i>OLG München, Beschl. v. 4. 2. 2019 – 23 U 2894/17</i>	

## HERAUSGEBER

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • Michael Bretz • RA Dr. Christian Brinkmans • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH Prof. Dr. Markus 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 • PD Dr. Sebastian Mock • RA Patrick Mückel • 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

### Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

### Gründungsherausgeber:

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

### Urheber- und Verlagsrechte:

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

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

## IMPRESSUM

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

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

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** Janosch Kleibrink

Telefon: (02 21) 9 43 73-77 19

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

**Anzeigendisposition:** Karin Odening

Telefon (02 21) 9 43 73-77 60

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

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

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

Manuskripte und Urteileinreichungen erbeten an den Schriftleiter

**Redaktion:** Anke Losch, Kathrin Gehrlein

Luxemburger Str. 449, 50939 Köln

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

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

**Einsendung von Entscheidungen**

Eingesandte Entscheidungen werden nur dann zur Veröffentlichung angenommen, wenn sie zuvor anonymisiert worden sind.

**Bezugspreis zzgl. Versandkosten**

Jahresabonnement: € 719,00

Preis für das Einzelheft: € 28,00

**Kündigungsfrist:**

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

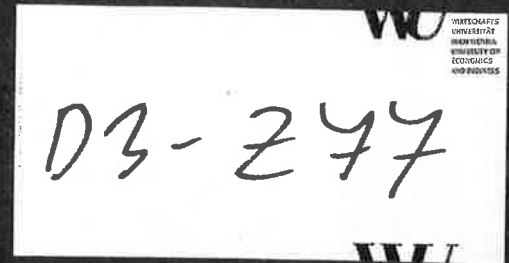
**Herstellung:** Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 1615-8032

6/2019

S. 101–120, ART.-NR. 182–221

April 2019



# Zak

Z I V I L R E C H T A K T U E L L

Herausgeber: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

## THEMA:

- » **Marco Scharmer:** Zur Sperrfrist des § 30 Abs 3 S 2 MRG
- » **Clemens Jenny/Rahim Rastegar:** Änderung des Rechtswegs durch Exekutionsbewilligung

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 4. 4. 2019)
- » Zivilrechts- und Zivilverfahrensrechts-Änderungsgesetz 2019
- » Erhöhung der mietrechtlichen Richtwerte

## RECHTSPRECHUNG

- » Anordnung einer Erziehungsberatung im Obsorge- oder Kontaktrechtsverfahren
- » Rechtsmittelfrist im Erbrechtsverfahren nicht verfassungswidrig
- » Aufklärungspflicht des Rechtsanwalts betreffend Honorarabrechnung

**IN ALLER KÜRZE**

103

**THEMA**

Marco Scharmer: Zur Sperrfrist des § 30 Abs 3 S 2 MRG	104
Clemens Jenny/Rahim Rastegar: Änderung des Rechtswegs durch Exekutionsbewilligung	106

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 4. 4. 2019)	110
Zivilrechts- und Zivilverfahrensrechts-Änderungsgesetz 2019	110
Erhöhung der mietrechtlichen Richtwerte	111

**RECHTSPRECHUNG****»FAMILIENRECHT**

Anordnung einer Erziehungsberatung im Obsorge- oder Kontaktrechtsverfahren	112
Anspannung des Unterhaltspflichtigen auf fiktive Vermögenserträge	112
Beendigung der gerichtlichen Erwachsenenvertretung nach Erledigung	112

**»SACHENRECHT**

Kein Unterlassungsanspruch gegen Abfließen von Wasser von einer Straße	113
Ausgleichsanspruch nach Selbstentzündung von Gewerbemüll	113
Streitanmerkung wegen Strafanzeige setzt keine Klage voraus	113

**»ERBRECHT**

Fremdhändige letztwillige Verfügung einer leseunfähigen Person	113
Rechtsmittelfrist im Erbrechtsverfahren nicht verfassungswidrig	114
Gerichtskommissär als Parteienvertreter	114
Durchbrechung der Kontosperrung durch Einantwortung	114

**»SCHULDRECHT**

Beweislast für Eintritt des Garantiefalls trifft Übernehmer	115
Aufklärungspflicht des Rechtsanwalts betreffend Honorarabrechnung	115
Basiskonto – Kosten von Nebenleistungen fallen unter Entgeltobergrenze	116
Provisionsanspruch des Handelsvertreters – Verjährungshemmung	116
Gehörige Verfahrensfortsetzung – keine Rechtfertigung der Untätigkeit mit Fristenhemmung im Sommer und Winter	116

**»MIET- UND WOHNRECHT**

Kündigung wegen unleidlichen Verhaltens nach einmaligem Vorfall	117
Gerichtliche Neufestsetzung des Aufteilungsschlüssels abweichend vom vereinbarten Schlüssel	117

## »SCHADENERSATZ

Schmerzensgeld für Schockschaden nach sexuellem Missbrauch des Kindes	117
Überwiegendes Mitverschulden der auf der Fahrbahn liegenden Person am Überrolltwerden	118
Produkthaftung – Kausalzusammenhang zwischen Produktfehler und Schaden	118

## »VERFAHRENSRECHT

Kollegiale Schlichtung von Streitigkeiten zwischen Zahnärzten	118
Fristwahrung durch Einbringung des Rechtsmittels vorab per Fax	119
Verbesserung eines leeren Rechtsmittels	119
Zwischenantrag des Beklagten auf Feststellung im Räumungsprozess (I)	119
Zwischenantrag des Beklagten auf Feststellung im Räumungsprozess (II)	119

## LITERATURÜBERSICHT

120

**Herausgeber:**

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

**Redaktion:**

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

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

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

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

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

**Abonentenservice:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2019 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 22-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2019: 20 €; Jahresabonnement 2019: 319 € inkl. MWST bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest. ISSN 1996-2428.

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

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

# RdE Rec D3-Z298 Energiewirtschaft



**Herausgeber:**

Prof. Dr. Jürgen F. Baur  
Prof. Dr. Matthias Schmidt-Preuß  
Markus Moraing (Schriftleitung)

**Wissenschaftlicher Beirat**

Dr. Achim-Rüdiger Börner  
Prof. Dr. Joachim Bornkamm  
Prof. Dr. Ulrich Büdenbender  
Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Thomas v. Danwitz  
Dr. Ludger Diestelmeier  
Peter Faross  
Peter Franke  
Andrees Gentzsch  
Helmut Herdt  
Prof. Dr. Jörg Gundel  
Dr. Walter Hohlefelder  
Johannes Kindler  
Dr. Wolfgang Kirchhoff  
Prof. Dr. Michael Kloepfer  
Prof. Dr. Torsten Körber  
Dr. Jürgen Kroneberg  
Dr. Bernd Kunth  
Wiegand Laubenstein  
Dr. Rolf Linkohr  
Prof. Dr. Markus Ludwigs  
Prof. Dr. Kurt Markert  
Dr. Andreas Metzenthin  
Dr. Peter Michael Mombaur  
Dr. Dorothee Mühl  
Andreas Mundt  
Birgit Ortlieb  
Prof. Dr. Johann-Christian Pielow  
Dr. Kai Uwe Pritzsche  
Andreas Röhling  
Prof. Dr. Dr. Peter Salje  
Michaela Schmidt-Schlaeger  
Dr. Boris Scholtka  
Prof. Dr. Stefan Simon  
Prof. Dr. Dres.h.c. Klaus Stern  
Prof. Dr. Hartmut Weyer

---

**Prof. Dr. Matthias Schmidt-Preuß**  
Energie und Eigentum

---

**Prof. Dr. Walter Frenz**  
Kohleausstieg en marche – Konsequenzen des Kommissionsberichts vom 26.01.2019 und der Klimakonferenz von Kattowitz

---

**BGH**  
Beschl. v. 13.11.2018 – EnVR 33/17  
Zur Vorgabe in Lieferantenrahmenverträgen, die Netz- und Anschlussnutzung zu unterbrechen (Versorgungsunterbrechung II)

---

**BGH**  
Beschl. v. 11.12.2018 – EnVR 48/17  
Zur Rechtmäßigkeit der EK-Zins-Festlegung der BNetzA für die 2. Regulierungsperiode (Eigenkapitalzinssatz)

---

**BGH**  
Beschl. v. 11.12.2018 – EnVR 59/17  
Zur Anzeigepflicht bei Änderungen individueller Netzentgeltvereinbarungen (Individuelles Netzentgelt IV)

---

**BGH**  
Urt. v. 19.12.2018 – VIII ZR 336/18  
Zu Preisänderungen in der Gasgrundversorgung

---

**OLG Düsseldorf**  
Beschl. v. 16.01.2019 – VI-3 Kart 117/15 (V)  
Zur Rechtmäßigkeit der Vorgabe eines Muster-Netznutzungsvertrags

---

**OLG Düsseldorf**  
Beschl. v. 06.12.2017 – VI-3 Kart 137/16 (V)  
Zur Anforderung einer pauschalen Sicherheitsleistung als Voraussetzung für den Abschluss eines Bilanzkreisvertrages

---

**OLG Schleswig**  
Hinweisbeschl. v. 29.10.2018 – 16 U 69/18 Kart  
Zur Angemessenheit des Netzkaufpreises

---



# RdE – Recht der Energiewirtschaft

## Heft 4-5/2019

### A. Beiträge

<i>Schmidt-Preuß</i>	Energie und Eigentum	149
<i>Frenz</i>	Kohleausstieg en marche – Konsequenzen des Kommissionsberichts vom 26.01.2019 und der Klimakonferenz von Kattowitz	159

### B. Rechtsprechung

<i>BGH</i>	Beschl. v. 13.11.2018 – EnVR 33/17 Zur Vorgabe in Lieferantenrahmenverträgen, die Netz- und Anschlussnutzung zu unterbrechen (Versorgungsunterbrechung II)	169
<i>BGH</i>	Beschl. v. 11.12.2018 – EnVR 48/17 Zur Rechtmäßigkeit der EK-Zins-Festlegung der BNetzA für die 2. Regulierungsperiode (Eigenkapitalzinssatz)	172
<i>BGH</i>	Beschl. v. 11.12.2018 – EnVR 59/17 Zur Anzeigepflicht bei Änderungen individueller Netzentgeltvereinbarungen (Individuelles Netzentgelt IV)	174
<i>BGH</i>	Urt. v. 19.12.2018 – VIII ZR 336/18 Zu Preisänderungen in der Gasgrundversorgung	176
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 16.01.2019 – VI-3 Kart 117/15 (V) Zur Rechtmäßigkeit der Vorgabe eines Muster-Netznutzungsvertrags	180
<i>OLG Düsseldorf</i>	Beschl. v. 06.12.2017 – VI-3 Kart 137/16 (V) Zur Anforderung einer pauschalen Sicherheitsleistung als Voraussetzung für den Abschluss eines Bilanzkreisvertrages	192
<i>OLG Schleswig</i>	Hinweisbeschl. v. 29.10.2018 – 16 U 69/18 Kart Zur Angemessenheit des Netzkaufpreises	198

### C. RdE aktuell

<i>Hampel/ Flemming/ Lehberg/Bürger</i>	Energieregulierung – Neues aus Gesetzgebung und (Behörden-)Praxis I/2019	203
---	--	-----

### D. Schrifttum

<i>Posser</i>	Frenz (Hrsg.), Atomrecht	208
---------------	--------------------------	-----



ÖSTERREICHISCHES

# Anwalt

# blatt

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

D3-Z121


**195 SCHWERPUNKT**

 Strafrechtskommission –  
 STRAKO 2018

Die anwaltliche Perspektive  
zur Umsetzung der EU-RL  
„Prozesskostenhilfe“

Verschärfung der Strafenpraxis:  
Sind neue Tatbestände und  
höhere Strafen notwendig?

Geldwäscherei neu – ein  
Vorschlag zur Neufassung des  
Straftatbestands unter Berück-  
sichtigung europäischer und  
internationaler Vorgaben und  
österreichischer Judikatur

Wie zeitgemäß ist das Sucht-  
mittelstrafrecht?

Bemerkenswertes aus der  
Judikatur des OGH in Straf-  
sachen seit 2016

Nachrichtendienstliche  
Tätigkeit und Strafprozess –  
Problemstellungen und  
Reformperspektiven

**194 PORTRAIT DES MONATS**

Mag. Christian Ragger –  
Ein Leben auf Achse

**242 IM GESPRÄCH**

Univ.-Prof. Dr. Murko –  
Änderungen im Berufsrecht

# Inhalt 04\_2019

- 185 Editorial
- 187 Wichtige Informationen
- 188 Werbung & PR
- 189 Recht kurz & bündig
- 193 Europa aktuell
- 194 Portrait des Monats



**Mag. Christian Ragger** Foto: Die Freiheitlichen in Kärnten - FPÖ Kärnten Landesgeschäftsstelle

- 286 Inserate
- 288 Indexpzahlen

## AUTOREN DIESER AUSGABE:

RA Dr. Manfred Ainedter, Wien  
 em. RA Dr. Gerhard Benn-Ibler, Wien  
 RA Dr. Michael Buresch, Wien  
 RA Dr. Bernhard Fink, Kärnten  
 RA Mag. Franz Galla, Wien  
 Assoz. Prof. Dr. Severin Glaser, Wien  
 RA Dr. Bertram Grass, Bregenz  
 HR Prof. Dr. Franz Hartl, Langenzersdorf  
 RA Dr. Markus Heidinger LL.M., Wien  
 RA Dr. Adrian Eugen Hollaender, Wien  
 RA Dr. Helmut Horn, Graz  
 Mag. Ursula Koch, ÖRAK  
 Mag. Jessica König, ÖRAK Büro Brüssel  
 RA Dr. Wolfgang Kropf, MBL, Wien  
 RA Britta Kynast, ÖRAK Büro Brüssel  
 em. RA Prof. Dr. Nikolaus Lehner, Wien  
 RA Dr. Wolfgang Leneis, Wien  
 RAA Mag. Maximilian Maier, Dornbirn  
 RA MMag. Dr. Rupert Manhart LL.M. (LSE), Bregenz  
 RA Mag. Philip Marsch, Wien  
 Mag. Christian Moser, ÖRAK  
 Hon.-Prof. Dr. Eckart Ratz, Wien  
 RA Dr. Ullrich Saurer, Graz  
 RA Dr. Wolf-Georg Schärf, Wien  
 RA Mag. Rüdiger Schender, Wien  
 Mag. Elisabeth Schusterbauer, Wien  
 o. Univ.-Prof. Dr. Klaus Schwaighofer, Innsbruck  
 RA Univ.-Prof. Dr. Richard Soyer, Wien  
 Mag. Fabian Stegmayer, Bibliothek RAK Wien  
 Univ.-Lektor Mag. Dr. Franz Philipp Sutter, Wien  
 RA Mag. Dr. Felix Karl Vogl, Schruns  
 RA Dr. Alexander Wittwer, LL.M., Dornbirn

## 195 STRAFRECHTSKOMMISSION 2018

- 196 Die anwaltliche Perspektive zur Umsetzung der EU-RL „Prozesskostenhilfe“  
*Bernhard Fink*
- 201 Verschärfung der Strafenpraxis: Sind neue Tatbestände und höhere Strafen notwendig?  
*Rüdiger Schender*
- 204 Geldwäscherei neu – ein Vorschlag zur Neufassung des Straftatbestands unter Berücksichtigung europäischer und internationaler Vorgaben und österreichischer Judikatur  
*Severin Glaser und Rupert Manhart*
- 216 Wie zeitgemäß ist das Suchtmittelstrafrecht?  
*Klaus Schwaighofer*
- 222 Bemerkenswertes aus der Judikatur des OGH in Strafsachen seit 2016  
*Eckart Ratz*
- 236 Nachrichtendienstliche Tätigkeit und Strafprozess – Problemstellungen und Reformperspektiven  
*Richard Soyer und Philip Marsch*

## 241 SERVICE

- 242 Im Gespräch



**Univ.-Prof. Dr. Gernot Murko** Foto: Mike Ranz

- 245 Termine
- 246 Chronik
- 250 Aus- und Fortbildung
- 256 Rezensionen
- 265 Zeitschriftenübersicht

## 269 RECHTSPRECHUNG

- 270 Disziplinarverfahrensrecht (I)
- 271 Disziplinarverfahrensrecht (II)
- 272 Die Reichweite der Haftung für den Erfüllungsgehilfen
- 275 (Deutsches) Europäisches Nachlasszeugnis als taugliche Eintragungsgrundlage für das (österreichische) Grundbuch
- 281 Familienzeitbonus auch für Rechtsanwälte
- 283 Karenzentschädigung für die Einhaltung eines vertraglich vereinbarten Wettbewerbsverbots FLAF-beitragspflichtig!

# ÖSTERREICHISCHE NOTARIAT ZEITUNG

151. JAHRGANG

03  
2019

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z315

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN

Aus dem Inhalt:

---

## BEITRAG

*Maximilian Dejaco:*

Einlagenrückgewähr bei Bestandverträgen

Seite 81

---

## RECHTSPRECHUNG

Verbücherungsfähigkeit eines deutschen Erbscheins, Anerkennung der  
Erbengemeinschaft und der Testamentsvollstreckung nach deutschem Recht

*(Christian Bonimaier)*

Seite 94

Gewöhnlicher Aufenthalt nach der EuErbVO

Seite 102

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

# Inhalt

## Beitrag

Maximilian Dejaco

Einlagenrückgewähr bei Bestandverträgen .....	81
---	----

## Rechtsprechung

### Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

Rechtsmittellegitimation im Grundbuchsverfahren –

OGH 13. 3. 2018, 5 Ob 24/18t: § 40 Abs 2 WEG 2002 .....	91
---	----

Voraussetzungen des schlüssigen Kündigungsverzichts des Erwerbers des Bestandgegenstands –

OGH 22. 3. 2018, 4 Ob 25/18g: §§ 863, 1120 ABGB .....	93
---	----

Verbücherungsfähigkeit eines deutschen Erbscheins, Anerkennung der Erbengemeinschaft und der Testamentsvollstreckung nach deutschem Recht –

OGH 3. 10. 2018, 5 Ob 157/18a: §§ 20. 33 GBG (Anmerkung von Christian Bonimaier) .....	94
--	----

### Erbrecht

Heimfallsrecht –

OGH 25. 9. 2018, 2 Ob 54/18g: § 184 Abs 1 AußStrG idF vor dem ErbRÄG 2015 .....	99
---	----

Gewöhnlicher Aufenthalt nach der EuErbVO –

OGH 25. 9. 2018, 2 Nc 23/18g: Art 4 EuErbVO; §§ 47, 105 JN .....	102
--	-----

### Firmenbuch und Unternehmensrecht

Direkte Haftung des GmbH-Geschäftsführers wegen Vereitelung der Vertragserfüllung –

OGH 27. 11. 2018, 4 Ob 222/18b: § 1295 Abs 2 ABGB; § 25 GmbHG .....	103
---	-----

Verantwortlichkeit von Vorstandsmitgliedern: Zum Anspruch nach § 84 Abs 5 AktG –

OGH 22. 1. 2019, 10 Ob 100/18f: § 84 Abs 5 AktG .....	105
---	-----

Zur Aufteilung von in die Ehe eingebrachtem unternehmerischen Vermögen –

OGH 23. 1. 2019, 1 Ob 147/18a: § 82 Abs 1 Z 1 EheG .....	107
--	-----

### Vertragsrecht

Verzicht auf das Wohnrecht des überlebenden Ehegatten durch Vergleich –

OGH 3. 10. 2018, 5 Ob 144/18i: §§ 758 aF, 914, 1389 ABGB .....	111
--	-----

Entschädigungsbürge –

OGH 20. 11. 2018, 10 Ob 84/18b: § 1348 ABGB .....	113
---	-----

Wucher bei einem Liegenschafts Kauf –

OGH 28. 11. 2018, 9 Ob 37/18h: § 879 Abs 2 Z 4 ABGB .....	113
---	-----

### Verfahren außer Streitsachen

Verfahrensart für Auskunftsbegehren an Kreditinstitut –

OGH 30. 7. 2018, 2 Ob 127/17s: § 55 Abs 3, § 56 Abs 1, § 183 AußStrG; §§ 1, 40a JN; Art XLII EGZPO; § 40 BWG .....	115
--	-----

Unterbrechung eines Außerstreitverfahrens wegen Erwachsenenschutzverfahren –

OGH 26. 9. 2018, 1 Ob 129/18d: § 5 Abs 2 Z 2 lit c, § 25 Abs 2 Z 1 AußStrG; §§ 6a, 190 Abs 1 ZPO .....	117
--	-----

### Standesnachrichten und Mitteilungen .....

119

Impressum .....	120
-----------------	-----

DB-ZM5

WU

## → FACHKRÄFTE – SCHLÜSSELFAKTOR FÜR WIRTSCHAFT UND STANDORT

MIT BEITRÄGEN VON

- EVA AUER → HELMUT BERRER
- HELMUT DORNMAYR → ANNA FAUSTMANN
- NINA GUSENLEITNER → SVENJA JAMBO
- ANIKA JANSEN → ALEXANDER KUBIS
- BIRGIT LENGAUER → PHILIPP NOVAK
- MARTINA REBIEN → SIMONE SCHALLER
- SANDRA SIEDL → CLEMENS ZIERLER

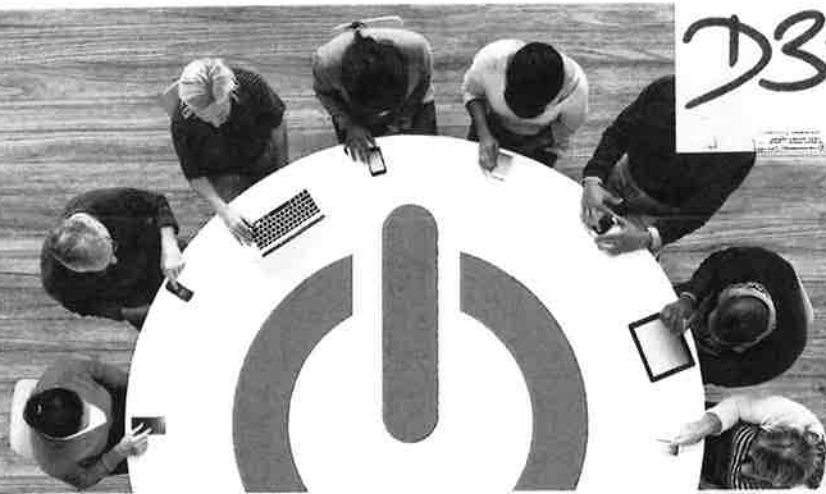


## INHALTSVERZEICHNIS

Editorial .....	3
<b>SCHWERPUNKT FACHKRÄFTE</b>	
<i>Eva Auer</i> Der Arbeitsmarkt in Österreich im Jahr 2018 .....	9
<i>Helmut Dornmayr/Birgit Lengauer</i> Fachkräftemangel in Österreich .....	27
<i>Alexander Kubis/Martina Rebien</i> Langzeitarbeitslosigkeit in Zeiten von Fachkräftengpässen .....	39
<i>Svenja Jambo/Anika Jansen</i> Fachkräftengpässe in Deutschland: Die aktuelle Situation und Handlungsempfehlungen für Betriebe .....	59
<i>Simone Schaller</i> Die WKO Fachkräfteoffensive – gemeinsam Fachkräfte sichern .....	75
<i>Helmut Berrer/Philipp Novak</i> Die ökonomischen Kosten des Fachkräftemangels .....	81
<i>Anna Faustmann</i> Regionaler Fachkräftebedarf im Kontext von Migration und Digitalisierung .....	91
<i>Nina Gusenleitner/Sandra Siedl/Clemens Zierler</i> Entwicklungspfade und Evaluation arbeitspolitischer Maßnahmen zur Fachkräftesicherung .....	109
Impressum .....	125



D3-Z19



## Gestaltung der Digitalisierung

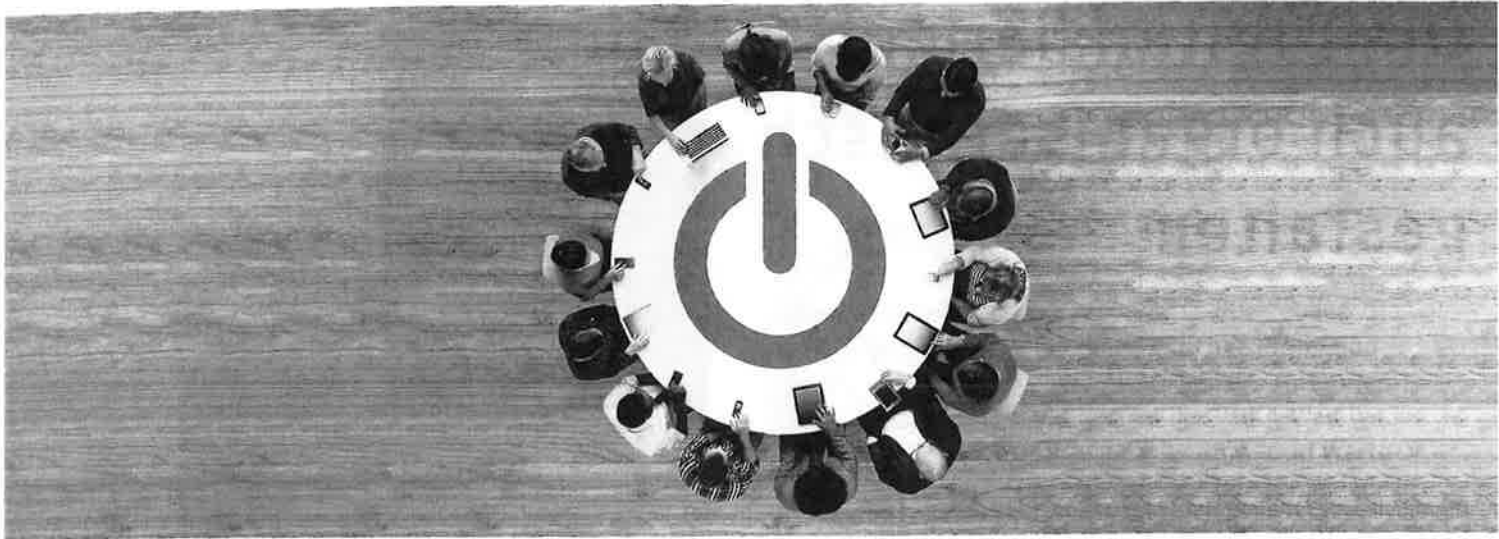
- \_Der Business-Analyst – zentrale Kompetenz- und Qualifikationsanforderungen
- \_Digitalisierungsinitiativen – die passende Organisationsform finden
- \_»Wikipedia ist eine wertegetriebene Gemeinschaft« – Interview mit Tim Moritz Hector

Digitale Plattformen – geeignete Geschäftsmodelle entwickeln

Digitalisierungsatlas – ein Orientierungsrahmen für die digitale Transformation

Sinnstiftendes Management – die intrinsische Motivation der Mitarbeiter steigern





## Schwerpunkt Gestaltung der Digitalisierung

### 76 Die Rolle des Business-Analysten

Kompetenz- und Qualifikationsanforderungen  
aus Stellenanzeigen

**Patrick Kägi/Nico Ebert**

Business-Analysten arbeiten an der Schnittstelle von Business und IT. Sie müssen ein breites Kompetenzspektrum abdecken. Eine Studie untersucht, welche Anforderungen in deutschsprachigen Stellenanzeigen am häufigsten genannt werden.

### 83 Herausforderungen im Supply Chain Management

Studie zum Einsatz relevanter Technologien im Rahmen von Industrie 4.0

**Mario Situm/Christina Michaela Noppinger**

Unternehmen müssen ihre Produktions- und Vertriebsprozesse mit modernen Digitalisierungstechnologien vernetzen, um wettbewerbsfähig zu bleiben. Der Stand der digitalen Transformation wurde in einer Studie bei österreichischen Unternehmen ermittelt.

### 91 Digitalisierungsinitiativen umsetzen

Ein Reifegradmodell zur organisationalen Anpassung

**Carolina C. Schnitzler**

Digitalisierungsinitiativen können daran scheitern, dass sie nicht zur Organisationsform des Unternehmens passen. Der Beitrag stellt Digitalisierungsszenarien vor und erläutert, welche Organisationsstruktur und Kultur diese jeweils unterstützen.

### 98 Finance Factory

Auswirkungen der Digitalisierung auf die Finanzorganisation

**Jan A. Kempkes/Francesco Suprano/**

**Leon Tebbe/Andreas Wömpener**

Der ständige Druck, immer effizienter zu arbeiten, hat in vielen Unternehmen zur Konzentration von Controlling-Prozessen in Shared Service Center geführt. Der nächste Schritt ist die Entwicklung von einer analogen zu einer virtuellen Finance Factory.

### 105 Geschäftsmodelle für digitale Plattformen

Die Konzeption und Ausgestaltung digitaler Plattformen am Beispiel des Finanzdienstleistungssektors

**Wolfgang Buchholz/Holger de Bie**

Digitale Plattformen gewinnen in fast allen Branchen an Bedeutung. Der Beitrag zeigt, wie anhand von vier Dimensionen Geschäftsmodelle für digitale Plattformen entwickelt werden können.

### 114 Digitalisierungsatlas

Die Digitalisierung der Arbeitswelt verstehen und gestalten

**Daniel Thiemann/Arjan Kozica/**

**Ricarda Rauch/Stephan Kaiser**

Die digitale Transformation ist sehr komplex und betrifft viele Dimensionen der Arbeitswelt. Der in dieser Studie entwickelte Digitalisierungsatlas hilft dabei, den Überblick zu behalten.

### 122 Interview

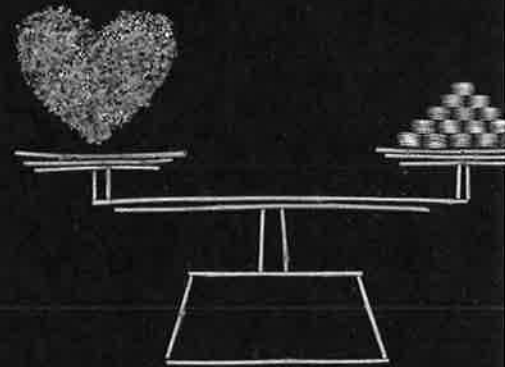
**Wikipedia ist eine wertegetriebene Gemeinschaft von Freiwilligen**

Mit Tim Moritz Hector, bis 2018 Vorsitzender des Präsidiums des Vereins Wikimedia Deutschland, spricht Dr. Rudolf Lütke Schwienhorst, Präsident der gfo, über die Grundidee von Wikipedia sowie die aktuellen Herausforderungen des Netzwerks.

Herausforderungen  
im Supply Chain  
Management  
– S. 83



Sinnstiftendes Management – S. 130



Geschäftsmodelle  
für digitale Plattformen – S. 105

## zfo-OrgLab

### 125 Die erneuerungsfähige Organisation

Ein Modell zur Stärkung der organisationalen Lern- und Erneuerungsfähigkeit

**Peter Kels/Sheron Baumann/Pierre-Yves Kocher**  
Eine Schlüsselkompetenz langfristig erfolgreicher Unternehmen ist die kontinuierliche Selbsterneuerung. Zu einzelnen Aspekten der Selbsterneuerung liegen auch Untersuchungen vor. Die Autoren haben die bisherigen Erkenntnisse zu einem Modell synthetisiert.



## Führung & Leadership

### Sinnstiftendes Management

Welche Faktoren das Sinnerleben der Mitarbeiter beeinflussen

**Ronald Busse**

Wie lässt sich die intrinsische Motivation der Mitarbeiter steigern? Der Beitrag zeigt anhand der Methode des vernetzten Denkens von Vester, wie die Einflussfaktoren auf das Sinnerleben priorisiert und daraus Handlungsempfehlungen abgeleitet werden können.

## Spektrum

### 90 Impressum

### 148 Verbandsmitteilungen

### 152 Call for Papers/Vorschau

139



### zfo-Toolkit

#### Das Digitalisierungs-Leitbild

Den Digitalisierungszweck vermitteln und Orientierung geben

**Roman Stöger**

143



### zfo-Toolkit

#### Fit4Digit

Ein Online-Assessment zur Messung digitaler Kompetenz in Organisationen

**Carmen Zahn/Oliver Rack/Magdalena Mateescu**

# Zeitschrift Gesetzgebung

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z331

Vierteljahresschrift für staatliche, kommunale und europäische Rechtsetzung

## ZG

1/2019

34. Jahrgang

**Die Dublin III-Verordnung als Sinnbild dysfunktionaler EU-Gesetzgebung**

Frank Schorkopf

**Verfahren zur Herstellung von Rechtsstaatlichkeit in EU-Mitgliedstaaten**

Dieter Dörr

**Das Weißbuch der Kommission und die Reformdebatte zur Zukunft Europas**

Thomas Kleinlein

**Die verfassungsgerichtliche Normenkontrolle in Deutschland  
und den Vereinigten Staaten von Amerika im Vergleich**

Lothar Determann / Markus Heintzen

**Der Gesetzentwurf des Bundesrates zum Verbot der Gesichtsverhüllung  
während der Gerichtsverhandlung**

Sina Fontana



C.F. Müller

# Zeitschrift für Gesetzgebung ZG

Vierteljahresschrift für staatliche, kommunale und europäische Rechtsetzung  
34. Jahrgang

## Inhalt Heft 1/2019

### Aufsätze

- Frank Schorkopf*, Die Dublin III-Verordnung als Sinnbild dysfunktionaler EU-Gesetzgebung ..... 1
- Dieter Dörr*, Verfahren zur Herstellung von Rechtsstaatlichkeit in EU-Mitgliedstaaten ..... 26
- Thomas Kleinlein*, Das Weißbuch der Kommission und die Reformdebatte zur Zukunft Europas: Zwischen Erosion und Erneuerung? ..... 38

### Forum

- Lothar Determann/Markus Heintzen*, Die verfassungsgerichtliche Normenkontrolle in Deutschland und den Vereinigten Staaten von Amerika im Vergleich ..... 52
- Sina Fontana*, Der Gesetzentwurf des Bundesrates zum Verbot der Gesichtsverhüllung während der Gerichtsverhandlung ..... 70

### Berichte

- Johannes Ahlswede/Julia Breiffeld*, Die Migrations- und Flüchtlingspolitik der EU – Reform des Gemeinsamen Europäischen Asylsystems – Das 26. Berliner Forum der Deutschen Gesellschaft für Gesetzgebung e.V. (DGG) am 17. Oktober 2018 im Deutschen Bundestag ..... 85

### Literatur

- Johann Hahlen/Karl-Ludwig Strelen/Wolfgang Schreiber (Hrsg.), Kommentar zum Bundeswahlgesetz (*Hans Hofmann*) ..... 90
- Peter Mankowski, Rechtskultur (*Ino Augsberg*) ..... 92

# Archiv für die civilistische Praxis

Herausgegeben von  
Reinhard Bork, Jochen Taupitz und Gerhard Wagner

---

## Abhandlungen

<i>Mathias Habersack/Max Ehrl: Verantwortlichkeit inländischer Unternehmen für Menschenrechtsverletzungen durch ausländische Zulieferer – de lege lata und de lege ferenda</i> .....	155
<i>Stefan Greiner: Wille und Interesse, Altruismus und Egoismus im Recht der Geschäftsführung ohne Auftrag</i> .....	211
<i>Thilo Kuntz: Auf der Suche nach einem Proprium der Rechtswissenschaft. Sinn und Unsinn des Bemühens um disziplinäre Identität</i> .....	254
<i>Stefan Witschen: Haftung und Versicherung bei Gefälligkeiten</i> .....	300

I  
tern  
Pflü  
rech  
inde  
disc  
Aus  
rech  
sich  
auf  
rech  
als  
aus  
ank  
lan  
trac  
setz  
Bli