

6651

31. Mai 2019

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Bettina Sabara,  
Sabine Sadlo, Barbara Tuma

MIT  
MUSTERANFRAGE

an PV-Träger betreffend  
Pensionsstichtag

### THEMA

» **Erika Marek:** Spezialfragen zur Altersteilzeit

### RECHTSPRECHUNG

- » Essensbons auch für pensionierte Arbeitnehmer – betriebliche Übung?
- » Abgeltung von Zeitausgleichsguthaben in der Insolvenz
- » KV-Gastgewerbe: Anspruch auf Ersatzruhe bei Beschäftigung während wöchentlicher Ruhezeit
- » Kein Entfall des Entgeltfortzahlungsanspruchs bei nur leicht fahrlässigem Fehlverhalten
- » Familienzeitbonus: Frist für Hauptwohnsitzmeldung des Kindes
- » BFG: Dienstvertrag bei Reinigungskräften
- » BFG: Bis Ende 2015 keine Steuerbefreiung für Jubiläumsgeschenke
- » Altersteilzeit: KommSt-Pflicht für SV-Dienstnehmeranteil



**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – PERSONALVERRECHNUNG****Erika Marek: Spezialfragen zur Altersteilzeit**

3

Altersteilzeit gibt älteren Dienstnehmern die Möglichkeit, ihre Arbeitszeit zu reduzieren, ohne einen Nachteil für die spätere Pension oder die Höhe der späteren Abfertigung in Kauf nehmen zu müssen, wobei auch der Entgeltausfall durch Zahlung eines Lohnausgleichs teilweise abgedeckt wird. Da es für die Altersteilzeit relativ wenige klare gesetzliche Bestimmungen gibt, ist die Unsicherheit und auch die Fehlerquote bei der Anwendung hoch. Der aktuelle Beitrag von Dr. Erika Marek befasst sich mit einigen Spezialfragen der Altersteilzeit.

**VORLAGEN UND TEXTMUSTER****Birgit Kronberger/Rainer Kraft: Anfrage an den Pensionsversicherungsträger betreffend Pensionsstichtag**

8

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

- Essensbons auch für pensionierte Arbeitnehmer – betriebliche Übung? 9
- Lohnpfändung: Auszahlung kurz vor Zustellung des Zahlungsverbots 11
- Abgeltung von Zeitausgleichsguthaben in der Insolvenz 11
- KV-Gastgewerbe: Anspruch auf Ersatzruhe bei Beschäftigung während wöchentlicher Ruhezeit 13
- Kein Entfall des Entgeltfortzahlungsanspruchs bei nur leicht fahrlässigem Fehlverhalten 14
- Witterungsbedingtes Fernbleiben von der Arbeit – Feststellungsklage des Betriebsrats 14
- Fälschliche Unterstellung eines vorzeitigen Austritts 15

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

- Familienzeitbonus: Frist für Hauptwohnsitzmeldung des Kindes 15

**» STEUERRECHT**

- BFG: Dienstvertrag bei Reinigungskräften 17
- BFG: Bis Ende 2015 keine Steuerbefreiung für Jubiläumsgeschenke 18
- Altersteilzeit: KommSt-Pflicht für SV-Dienstnehmeranteil 19
- BFG: Abgabenerhöhung bei nochmaliger Selbstanzeige 19

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

**IMPRESSUM**

20



**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT**

**Florian Dauser: Aktuelle EuGH-Rechtsprechung zur Arbeitszeitaufzeichnungspflicht**

3

Der EuGH hat sich in einer jüngeren Entscheidung zur Pflicht von Arbeitgebern zur Führung von Arbeitsaufzeichnungen geäußert. Von den Auswirkungen dieser Entscheidung werden Arbeitgeber in mehreren Mitgliedstaaten Europas betroffen sein. Auch österreichische Arbeitgeber müssen ihre Arbeitsaufzeichnungssysteme möglicherweise überdenken. Insbesondere hinsichtlich der Ausnahmetatbestände, in denen keine Regelfallaufzeichnungen geführt werden müssen, besteht nach Ansicht von RAA Florian Dauser, LL.M. Anpassungsbedarf für den Gesetzgeber.

**RECHTSPRECHUNG**

**» ARBEITSRECHT**

- Höhe der Lehrlingsentschädigung bei Wiederholung einer Schulstufe 5
- Zulage für Fachapotheker in Anstaltsapotheken 6
- KV-ORF: Einstufung eines Radiomoderators 7
- KV-Wirtschaftstreuhänder: Einschaltung des Schiedsgerichts bei Streitigkeiten über Sonderzahlungen? 8

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

- Ausgleichszulage für nachgezogenen EU-Pensionisten 10
- Anspruch auf Krankengeld bei karenziertem DV während Verfahrens auf Berufsunfähigkeitspension 11

**» STEUERRECHT**

- BFG: Fahrtkosten als Werbungskosten eines Politikers 11
- BFG: Besonderes Werbungskostenpauschale für Politiker 13
- BFG: Garagierungskosten keine Kosten der doppelten Haushaltsführung 13

**» RECHTSSPLITTER**

- WKG: Konzern – Begriff „Kammermitglied“ 14
- Rückkehrentscheidung trotz Lehre in Mangelberuf 15
- Verjährungshemmung für Ansprüche aus dem Maklervertrag 16
- Finanzmarkt: Bestellung von verantwortlichen Beauftragten 16



**AUS DEN BEHÖRDEN**

16

**» FINANZMINISTERIUM**

- BMF: EStR-Wartungserlass 2019 16
- BMF: Auslegung der Grenzgängerregelung des Art 15 Abs 6 DBA-BRD 18
- BMF: Gesellschafts-Immobilien für Anteilsinhaber 18

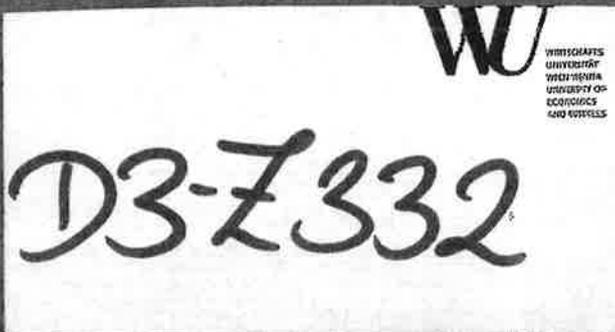
**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

19

# JAS



ISSN 2520-4238

## Journal für Arbeitsrecht und Sozialrecht

### Beiträge

- Mario Niederfriniger  
Mangelhafte Gleitzeitvereinbarungen und ihre Rechtsfolgen ..... 105
- Thomas Schoditsch  
Verjährung und Feststellungsverfahren nach § 54 Abs 1 ASGG ..... 146
- Michael Schilchegger  
Sozialhilfe und Verfassungsrecht ..... 156



### Entscheidungsbesprechungen

- Klaus Mayr und Reinhard Resch  
System der Abfertigung neu und Frist für Geltendmachung  
der Todfallsabfertigung ..... 164
- Julia Tutschek  
Leitender Angestellter iSd ArbVG ..... 172
- Thomas Schoditsch  
Verjährung und Feststellungsverfahren nach § 54 Abs 1 ASGG ..... 178
- Florian Mosing  
Krankenförderung auf Basis einer Konzession nach dem GelverkG ..... 182
- Stephan Pree  
Schadensberechnung und Vorteilsanrechnung von  
Sozial(versicherungs-)leistungen bei „wrongful birth“ ..... 194

**Buchbesprechung** ..... 205

**Impressum** ..... U2



# Zeitschrift für Arbeitsrecht

## Schriftleitung:

Prof. Dr. Abbo Junker · Prof. Dr. Karl-Georg Loritz · Roland Wolf

## Inhalt

[otto-schmidt.de/zfa](http://otto-schmidt.de/zfa)

### Editorial

**Thomas Lobinger – ZFA-Geleitwort: 100 Jahre Gesetzgebung im Tarifvertragsrecht** ..... 105

### Abhandlungen

**Prof. Dr. Clemens Höpfner, Münster – 100 Jahre Tarifvertragsverordnung** – Ein Meilenstein in der deutschen Arbeitsrechtsgeschichte

Der Autor nimmt das 100-jährige Jubiläum der Tarifvertragsverordnung zum Anlass, die wesentlichen tarifvertragsrechtlichen Inhalte und Innovationen der TVVO darzustellen und Verbindungslinien zum geltenden Tarifvertragsrecht sowie zu aktuellen tarifrechtlichen Fragestellungen zu ziehen. .... 108

**Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof – Rechtsprechung im Dialog von Bundesverfassungsgericht und Europäischem Gerichtshof** – Referat auf den Hirschberger Gesprächen, 30.10.2018

BVerfG und EuGH haben zum Kündigungsrecht kirchlicher Arbeitgeber wegen Verstoßes gegen Normen des Kirchenrechts im „Düsseldorfer Chefarztfall“ unterschiedliche Urteile erlassen. Das eine betont Kirchenautonomie und Religionsfreiheit, das andere konzentriert sich auf Gleichstellung und Diskriminierungsverbot. Der notwendige Dialog beider Spruchkörper im Gerichtsverbund bleibt auf der Strecke. In solchen Fällen ist im Interesse des fugenlosen Zusammenwachsens beider Rechtsordnungen eine Eröffnung des Dialogs angezeigt. .... 163

**Prof. Dr. Marcus Bieder – Arbeitsvertragliche Instrumente zur Flexibilisierung der Dauer und Lage der Arbeitszeit** – Regulierungsprobleme und übergeordnete Wertungskriterien der AGB-Kontrolle

Die Gestaltung und Kontrolle formularvertraglicher Regelungen zur Flexibilisierung der Dauer und Lage der Arbeitszeit fristet bislang – im Gegensatz zur AGB-Kontrolle im Arbeitsrecht insgesamt – eher ein Schattendasein. Der Autor möchte die Leser für die grundlegenden Probleme im Bereich der



e-  
n-  
i-  
ht.  
en  
i-  
zur  
ern

It

## Inhalt

arbeitszeitbezogenen Vertragsgestaltung sensibilisieren und unternimmt den Versuch, übergeordnete Wertungskriterien für die Kontrolle entsprechender Klauseln zu entwickeln. .... 172

**Prof. Dr. Katharina Uffmann, Ruhr-Universität Bochum – Das arbeitsrechtliche Schrifttum im Jahr 2017 zu den Schwerpunktthemen Arbeitnehmerüberlassung – Unternehmensmitbestimmung – Digitalisierung** ..... 196

---

## Autorenübersicht

---

**Autoren dieses Heftes** ..... 264

---

## Wussten Sie schon ...

Im **Beratermodul ZFA** haben Sie Zugriff auf das Online-Archiv Ihrer Zeitschrift. In der **Zeitschriften-App** lesen Sie aktuelle Beiträge auf Ihrem Smartphone. Ihre **Freischaltcodes** finden Sie in Heft 1/2018 auf der zweiten Umschlagseite. Kundenservice: Telefon 0221 / 93738-997 oder E-Mail an kundenservice@otto-schmidt.de.



## Europa im Fokus

Europäische Perspektive – Gewichtige Inhalte – Hochkarätige Autoren

**Neuaufgabe  
jetzt bestellen!**

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/pse2](http://otto-schmidt.de/pse2)

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis 11/2019

## NZS aktuell

<i>Gesetzgebung</i>	Reform des Asylbewerberleistungsgesetzes	VI
	Bessere Berufsausbildung und Sprachkurse	VI
<i>Rechtsprechung</i>	BSG: Jobcenter muss Kosten für Schulbücher tragen	VI
	BSG: Konzeptbewerbung eines Medizinischen Versorgungszentrums derzeit noch nicht berücksichtigungsfähig	VI
	BAG: Schadensersatz eines/einer schwerbehinderten Beschäftigten wegen Ablehnung einer stufenweisen Wiedereingliederung	VII
	BAG: Verhältnis des Beschäftigungsanspruchs schwerbehinderter Menschen zur unternehmerischen Organisationsfreiheit	VII
	LSG Niedersachsen-Bremen: Statt Perücke: Krankenkasse muss Echthaarteil bezahlen	VIII
<i>Mitteilungen</i>	Rentenanpassung 2019: Renten steigen zum 1. Juli 2019 im Westen um 3,18 Prozent und im Osten um 3,91 Prozent	VIII
	Konzeptstreit zur Pflegefinanzierung	VIII
	Regierung verteidigt Statusfeststellung	IX
	Altersabsicherung von Schutzsuchenden	IX
	Kosten der Eingliederungshilfe	IX
	Kein Anspruch auf Hilfe zum Berufseinstieg	IX
	Offene Stellen in der Altenpflege	IX
	Anspruch auf Bildungs- und Teilhabepaket	IX
	Bundesregierung: Jobcenter sind beim Coaching flexibel	IX
	Planungen zur Grundrente	IX
<i>Personalia</i>	Vorsitzender Richter am Bundessozialgericht a.D. Dr. Dr. h.c. Alexander Gagel verstorben	X
<i>Veranstaltungen</i>	„Ghettorenten“ – Verfahren, Sachverhaltsermittlung und Gesetzesauslegung im kritischen Rückblick	X



## Aufsätze und Berichte

<i>Ulrich Knispel</i>	NZS-Jahresrevue 2018: Leistungsrecht der Gesetzlichen Krankenversicherung	401
<i>Gregor C. Jaburek</i>	Rechtsfragen des neuen Bayerischen Landespflegegeldgesetzes	411

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Unfallversicherungsrecht

BSG 06.09.2018 – B 2 U 10/17 R	Zur Feststellung der B2-Kriterien bei der BK 2108 (mit Anm. Willi Johannes Kainz)	416
-----------------------------------	--	-----

## Grundsicherungsrecht

- BSG  
28.08.2018 – B 8 SO 9/17 R Wann setzt die Kenntnis von PKW-Reparaturkosten iS von § 18 Abs. 1 SGB XII ein, so dass diese als Eingliederungshilfe übernommen werden können? (mit Anm. Martin Kellner) 423

## Beitragsrecht

- BSG  
07.06.2018 – B 12 KR 17/17 R Zur Frage der vergleichbaren Absicherung bei Krankheit und zur Altersvorsorge beim aufgeschobenen Versicherungsbeginn nach § 7 a Abs. 6 Satz 1 SGB IV im Rahmen des Statusfeststellungsverfahrens sowie zu einer das Recht der Arbeitsförderung ausnehmenden Auslegung dieser Vorschrift (mit Anm. Armin Knospe) 427

## Kommentierte Rechtsprechung

### Krankenversicherungsrecht

- BSG  
20.12.2018 – B 3 KR 2/17 R Ausschließlich Hausbesuche ausführender Ergotherapeut bedarf keines zusätzlichen Behandlungsraums (Henning Müller) 431

### Rentenversicherungsrecht

- LSG Sachsen  
23.01.2019 – L 6 R 178/18 Keine Rückforderung überzahlter Rentenbeträge bei fehlender Bösgläubigkeit (Christian Lindner) 432

### Unfallversicherungsrecht

- BSG  
27.11.2018 – B 2 U 7/17 R Arbeitsunfall auf einem Betriebsweg außerhalb der eigentlichen Arbeitsstätte (Carsten Schütz) 433

## Grundsicherungsrecht

- BSG  
28.11.2018 – B 4 AS 43/17 R Minderjährigenhaftungsbeschränkung bei Erstattungsverwaltungsakt (Claudia Bittner) 434

- LSG Bayern  
19.11.2018 – L 8 AY 23/18 Ermessensentscheidung nach § 2 Abs. 2 AsylbLG (Sven Filges) 435

## Vertragsarztrecht

- BSG  
13.02.2019 – B 6 KA 51/17 R Umfang des Bereitschaftsdienstes bei Zweigpraxen (Alexander Diehm) 436

- BSG  
13.02.2019 – B 6 KA 56/17 R Abrechnung von Akupunkturleistungen (Alexander Diehm) 437

## Verfahrensrecht

- BSG  
04.02.2019 – B 8 SO 21/18 BH Hinreichende Erfolgsaussicht für NZB zum BSG (Benjamin Schmidt) 438

- LSG Nordrhein-Westfalen  
20.02.2019 – L 7 AS 2024/18 B Rechtsweg für Vermieterklage gegen Jobcenter (Benjamin Schmidt) 439

- BSG  
20.03.2019 – B 1 KR 7/18 Abgrenzung zwischen Wiedereinsetzung in den vorigen Stand und Eingangs-  
fiktion gem. § 65 a Abs. 6 SGG (Henning Müller) 440

# NZS

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-F243

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Dr. Jürgen Brand

Prof. Dr. Dagmar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Knorr

Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies

Dr. h. c. Peter Masuch

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

Prof. Dr. Peter Wigge

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

## Aus dem Inhalt

*M. Krüger*

Exoskelette im System der gesetzlichen  
Krankenversicherung

441

*S. Schmidt*

NZS-Jahresrevue 2018: Verwaltungsverfahrenrecht

447

*F. Lau*

Sozialversicherungspflicht von GmbH-Geschäftsführern

452

*BSG*

Ermittlung des maßgeblichen Abzugsmerkmals  
für Steuern und Sozialabgaben im Rahmen der  
Elterngeldberechnung (Anm. *S. Filges*)

458

*BSG*

Zum Verschuldensbegriff der Exkulpation nach  
§ 24 Abs. 2 SGB IV (Anm. *A. Pionteck*)

465

*BVerfG*

Zum Entscheidungsmaßstab im Eilverfahren  
(Kurzkomentierung *T. Lange*)

471

*BSG*

SGB II: Beschränkung der Minderjährigenhaftung  
bei Erstattung nach abschließender Bewilligung  
(Kurzkomentierung *A. Schmidt*)

475



C.H. BECK

## 12/2019

14. Juni 2019

28. Jahrgang S. 441–480



6950201912

# NZBau

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergabe

20  
JAHRE  
NZBau

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z148

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Meinrad Dreher  
Prof. Dr. Heiko Fuchs

Prof. Dr. Klaus Englert  
Wolfgang Jaeger

Günther Jansen  
Reinhard Jaassen

Prof. Dr. Ralf Leinemann

Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt

Dr. Klaus Minuth

Prof. Dr. Gerd Motzke

Dr. Marc Opitz

Prof. Dr. Frank Peters

Dr. Hans-Joachim Prieß

Dagmar Sacher

Ulrich Schröder

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

Mit Editorial von R. Leinemann,  
Eine Unwucht im Bauprozess – der  
kostenbefreite Staat (S. 337)

## Aus dem Inhalt

*B. Dauner-Lieb*

Mehrparteienverträge für komplexe Bauvorhaben 339

*H.-J. Weingart*

Das Postulat der Funktionstauglichkeit im Werkvertrag 342

*T. Siegel*

Die Konzessionsvergabe im Unterschwellenbereich 353

*M. Gaus*

Vertretung des Auftraggebers in Submission und Wertung 358

*A. Fandrey*

Ausschreibungsfreiheit durch Zuwendung? 362

*BGH*

Gehörsverletzung durch unklaren Hinweis 365

*OLG Brandenburg*

„Fertigstellung“ als Anknüpfungspunkt für 366

Vertragsstrafe

mit Praxisanmerkung A. Berger 369

*BGH*

Vorschussurteil über Schadensersatzklage wegen  
Planungsfehlers 377

*EuGH*

Vereinbarkeit der Reprivatisierung des Luftfahrt-  
unternehmens TAP mit EU-Recht – APP 381

*BSG*

Rechtsweg für Nachprüfung der Zweckmäßigkeit  
von Hilfsmittelausschreibungen – DAK-Gesundheit 386



## 6/2019

11. Juni 2019

20. Jahrgang S. 337–408

B 51514



3450201906

# BayVBI

## 12/2019 Bayerische Verwaltungsblätter

■ Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

**Schriftleiter** Dr. Attila Széchényi M.A., Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth, Rathenaustraße 37, 95444 Bayreuth, Tel. (01 75) 8 28 68 20; E-Mail: bayvbl@boorberg.de

## Inhalt

### Abhandlungen

*Möstl*, Vom monistischen zum hinkend dualen Rundfunkmodell: das landesverfassungsrechtliche Rechtsformmonopol öffentlich-rechtlicher Trägerschaft — **397**

*Gundel*, Europarechtliche Fragen zur Zukunft privater Rundfunkangebote in öffentlich-rechtlicher Trägerschaft — **404**

### Bericht

*Naumann*, (Neues) Polizei- und Sicherheitsrecht — **411**

### Ausbildung und Prüfung

Lösungshinweise zur Examensklausur „Der politische Bürgermeister und die Grenzen des Rechts“ (Text s. BayVBI. 2019, 395) — **425**

### Notizen

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



### Rechtsprechung

<b>EuGH</b>	U.v. 13.12.2018	<b>C-492/17</b>	Vorlage zur Vorabentscheidung; staatliche Beihilfen; öffentlich-rechtliche Rundfunkanstalten; Finanzierung; Regelung eines Mitgliedstaates, nach der alle Erwachsenen, die Inhaber einer Wohnung im Inland sind, zur Entrichtung eines Beitrages an die öffentlich-rechtlichen Rundfunkanstalten verpflichtet sind — <b>412</b>
<b>BayVGH</b>	U.v. 30.05.2018	<b>2 B 18.681</b>	Verpflichtungsklage; Baugenehmigung; Prüfungsumfang; nachträgliche Anwendung des Art. 68 Abs. 1 Satz 1 Halbsatz 2 BayBO — <b>416</b>
	U.v. 26.04.2018	<b>9 N 14.269</b>	Normenkontrolle; Bebauungsplan der Innenentwicklung; Einbeziehung von Außenbereichsflächen — <b>417</b>
<b>BVerwG</b>	U.v. 29.05.2018	<b>7 C 34.15</b>	Abfall; Aflatoxin B1; Ausfuhr; Bereichsausnahme; Beseitigung; Biogasanlage; Futtermittel; Gefährdung des Wohls der Allgemeinheit; Pilzgift; Verwaltungsakt auf Vorrat; abfallrechtliche Ordnungsverfügung; energetische Verwertung; maßgeblicher Zeitpunkt; objektive Eignung; objektiver Abfallbegriff; ursprüngliche Zweckbestimmung; verunreinigter Mais; Änderung der Zweckbestimmung — <b>420</b>

### Wissenswertes für den Rechtsanwalt

**BayVGH** B.v. 19.12.2018 **9 CS 18.2338** Wohnung im Sinn der §§ 180 ff. ZPO; Anschein einer Wohnung; Versäumung der Beschwerdefrist; wirksame Zustellung; Wiedereinsetzung in den vorigen Stand — **423**

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Thomas Mann/Franziska Schnuch</i> , Göttingen, Corporate Social Responsibility öffentlicher Unternehmen .....	417
<i>Fredrik Roggan</i> , Oranienburg, Die (deutschen) Geheimdienste und das Grundrecht auf Unverletzlichkeit der Wohnung .....	425
<i>Jannis Lennartz</i> , Berlin, Verfassungsrechtliche Grenzen der Indienstnahme Privater .....	434
<i>Eva Ricarda Lautsch</i> , Bochum, Die offene Gesellschaft der Verfassungspatrioten? .....	441

---

## Buchbesprechung

<i>Wolfgang Schreiber/Johann Hahlen/Karl-Ludwig Strelen</i> (Hrsg.), Bundeswahlgesetz – Kommentar; 10. Auflage (Klaus Ferdinand Gärditz) .....	447
--	-----

---

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

391. <i>EuGH</i> , Urteil vom 12.3.2019 – C-221/17 – Tjebbes u. a. – Verlust der Staatsangehörigkeit eines Mitgliedstaats und der Unionsbürgerschaft kraft Gesetzes .....	449
392. <i>EuGH</i> , Urteil vom 14.3.2019 – C-557/17 – Y.Z. u. a. – Entziehung der Rechtsstellung eines langfristig Aufenthaltsberechtigten .....	449

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Öffentliches Dienstrecht

393. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 19.12.2018 – 5 P 6.17 – Informationsrecht der Personalvertretung im Zusammenhang mit der Erstfestsetzung von Erfahrungsstufen .....	449
394. <i>BayVGH</i> , Beschluss vom 28.1.2019 – 18 P 17.2228 – Anfechtung der Personalratswahl; Wahlbeeinflussung durch Redebeiträge des vormaligen Personalratsvorsitzenden auf einer Personalversammlung .....	450
395. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 1.2.2019 – 2 S 1352/18 – Voranerkennung der Beihilfefähigkeit von Aufwendungen für eine kieferorthopädische Behandlung .....	450
396. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 12.2.2019 – 1 B 213/19 – Vorauswahl unter den Bewerbern für den Laufbahnaufstieg .....	450
397. <i>OVG NRW</i> , Urteil vom 12.2.2019 – 1 A 1324/16 – Weiterzahlung der Dienstbezüge eines politischen Beamten .....	450
398. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 21.2.2019 – 2 S 2937/18 – Erhöhung des Beihilfebemessungssatzes .....	450
399. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 25.2.2019 – 4 S 1238/17 – Festsetzung des Zeitpunkts des Aufsteigens in den Stufen; Vordienstliche Kinderbetreuungszeiten .....	450

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

400. <i>NdsOVG</i> , Beschluss vom 21.2.2019 – 2 ME 818/18 – Informations- und Beratungspflicht der Schule bezüglich der Abiturprüfung .....	451
--	-----

#### Kommunalrecht

401. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 28.1.2019 – 8 B 1/19 – Bürgerbegehren gegen Bauvorhaben .....	451
---	-----

#### Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

402. <i>BVerwG</i> , NK-Urteil vom 12.12.2018 – 8 CN 1.17 – Sonntagsöffnung aus Anlass des Leipziger Weihnachtsmarktes .....	451
403. <i>OVG NRW</i> , Beschluss vom 29.11.2018 – 8 B 717/18 – Zuverlässigkeit eines Fahrlehranwärters .....	451
404. <i>VGH BW</i> , Urteil vom 14.1.2019 – 9 S 2349/17 – Weiterbewilligung einer Berufsunfähigkeitsrente .....	451
405. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 31.1.2019 – 8 B 225/18 – Unbillige Härte bei Verbundspielhallen .....	451

#### Gesundheits- und Lebensmittelrecht

406. <i>HessVGH</i> , Beschluss vom 8.2.2019 – 8 B 2575/18 – Mäuse im Lebensmittelmarkt .....	451
---	-----

## Bau- und Planungsrecht

407. OVG NRW, Beschluss vom 29.1.2019 – 2 A 3159/17 – Privilegierung von Flüchtlingsunterkünften .....	452
408. VGH BW, Beschluss vom 30.1.2019 – 5 S 1913/18 – Lärmimmissionen durch Wärmepumpe im Wohngebiet .....	452
409. VGH BW, Beschluss vom 4.2.2019 – 3 S 2963/18 – Abstandsflächentiefe .....	452
410. HessVGH, Beschluss vom 5.2.2019 – 3 B 2088/18 – Umbau eines Hochbunkers zu einem Hotel .....	452
411. OVG Rheinl.-Pf., NK-Urteil vom 13.2.2019 – 8 C 11387/18.OVG – Überplanung einer sog. Außenbereichsinsel .....	453
412. NdsOVG, Beschluss vom 14.2.2019 – 1 ME 135/18 – Nachbarschutz gegen Gebäuderiegel, an dem sich Bahnlärm brechen kann .....	453

## Naturschutz- und Umweltrecht

413. NdsOVG, NK-Urteil vom 4.12.2018 – 4 KN 77/16 – Normenkontrollantrag betreffend eine Landschaftsschutzgebietsverordnung .....	453
414. HessVGH, Beschluss vom 24.1.2019 – 9 B 2455/18 – Klagebefugnis eines Umweltverbandes .....	453
415. NdsOVG, Beschluss vom 11.2.2019 – 12 ME 219/18 – Umweltverträglichkeitsprüfung im Rahmen eines immissionsschutzrechtlichen Genehmigungsverfahrens .....	453
416. OVG Rheinl.-Pf., Beschluss vom 22.2.2019 – 8 B 10001/19.OVG – Zur (echten) Konkurrenz paralleler Genehmigungsanträge für Windenergieanlagen .....	454
417. NdsOVG, Beschluss vom 22.2.2019 – 4 ME 48/19 – Vorläufiger Rechtsschutz gegen eine sofort vollziehbare Ausnahmegenehmigung für die Tötung eines Wolfs .....	454

## Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

418. NdsOVG, Beschluss vom 19.2.2019 – 7 LA 90/18 – Linienverkehrsgenehmigung; Auswahlentscheidung .....	454
--	-----

## Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht

419. HessVGH, Beschluss vom 22.1.2019 – 5 A 1223/18.Z – Ausländerrechtliche Kosten .....	454
420. VGH BW, Beschluss vom 13.2.2019 – 11 S 401/19 – Eilrechtsschutzzuständigkeit bei Dublin-Rückführungen .....	454
421. NdsOVG, Beschluss vom 26.2.2019 – 10 LA 218/18 – Unzulässigkeit des Asylantrags eines in Deutschland geborenen Kindes .....	454

## Sozialrecht

422. OVG NRW, Urteil vom 5.9.2018 – 12 A 181/17 – Kostenbeiträge für den Kindergartenbesuch .....	455
423. OVG Bremen, Urteil vom 29.1.2019 – OVG 1 LC 77/17 – Vergütung in der Kindertagespflege .....	455

## Sonstiges Verwaltungsrecht

424. BVerwG, Urteil vom 12.12.2018 – 10 C 10.17 – Vermögenszuordnungsrecht; Übertragung von Geschäftsanteilen; kommunales Eigentum .....	455
--	-----

## Gerichtsverfahrensrecht

425. BVerwG, Beschluss vom 12.2.2019 – 1 KSt 1.19 – Kostenerinnerung in Asylsachen .....	455
426. HessVGH, Beschluss vom 7.1.2019 – 7 A 2421/18.Z – Antrag auf Zulassung der Berufung; Umdeutung in eine Beschwerde .....	455
427. NdsOVG, Beschluss vom 1.2.2019 – 10 PA 270/18 – Wiedereinsetzung in die versäumte Klagefrist bei isoliertem PKH-Antrag .....	456
428. NdsOVG, Beschluss vom 12.2.2019 – 12 LA 214/18 – Anhörungsrüge im PKH-Verfahren .....	456
429. VGH BW, Beschluss vom 15.2.2019 – 1 S 188/19 – Aktenvorlagepflicht; Geheimhaltungsbedürftigkeit .....	456
430. NdsOVG, Beschluss vom 1.3.2019 – 7 LA 94/18 – Wiedereinsetzung in den vorigen Stand; Beauftragung eines Kurierdienstes mit der fristwahrenenden Übermittlung eines Schriftsatzes .....	456



# INHALT

---

## NEWS-RADAR

- 203 Aktuelle Ereignisse und Entwicklungen in Gesetzgebung, Rechtsprechung und Praxis  
Gunther Gruber

## AUFSÄTZE

- 206 „Beraten statt strafen“ – Die Beratungsregelung des § 33a VStG  
Manuel Neusiedler
- 224 Telefax- und E-Mail-Eingaben nach Ende der Amtsstunden im Anwendungsbereich des AVG –  
Eine Zwischenbilanz de lege lata et de lege ferenda  
Felix Karl Vogl
- 230 Das aktuelle System der landwirtschaftlichen Unionsbeihilfen im Licht der Rechtsprechung des BVwG  
Gernot Eckhardt
- 241 Ausgewählte höchstgerichtliche Rechtsprechung zum NAG im Jahr 2018  
Florian Böhm-Gratzl

## JUDIKATUR (ZVG-Slg 41–61)

### VERFAHRENSRECHT

#### Verfahrensrecht der Verwaltungsgerichte

- 245 Zum Gebot der zweisprachigen Ausfertigung von Entscheidungen der Verwaltungsgerichte  
VfGH 13.3.2019, E 517/2018
- 247 Kein bedingter Antrag auf Senatsentscheidung  
VwGH 8.3.2019, Ra 2019/08/0028
- 247 Beginn und Ende der Rechtsmittelfrist  
VwG Wien 14.12.2018, VGW-131/036/15022/2018

#### Verfahrensrecht der Verwaltungsbehörden

- 249 Strafmilderung bei langer Verfahrensdauer auch zwischen Verkündung und Ausfertigung  
VwGH 13.12.2018, Ra 2018/11/0057

### MATERIENRECHT

#### Wirtschaftsrecht

- 251 Vermeidung von Doppelfinanzierungen bei Gewährung von gekoppelter Stützung  
BVwG 26.11.2018, W104 2205970-1/3E, 2205973-1/3E
- 253 Entscheidung über Pauschalgebühren für Anträge im Nachprüfungsverfahren: Justizverwaltung oder  
Rechtsprechung?  
VfGH 1.3.2019, E 4474/2018

#### Umweltrecht

- 257 „Dritte Piste“: Auswirkungen auf das Klima als relevante Fragen der UVP, Emissionen von Luftfahrzeugen  
nicht dem Flughafen zuzurechnen  
VwGH 6.3.2019, Ro 2018/03/0031 bis 0038, Ro 2019/03/0007 bis 0009

#### Verkehrswesen

- 263 Lenker- und Fahrzeugkontrolle auf einem Tankstellenareal  
LVwG Stmk 3.1.2019, LVwG 20.3-2163/2018

- 265 § 98a Abs 3 letzter Satz KFG (Radar- oder Laserblocker): Administrativrechtliche Sicherungsmaßnahme oder (Neben-)Strafe?  
LVwG OÖ 16.10.2018, LVwG-651234/2/ZO/KA
- 268 Funken während der Fahrt ohne Kfz-Freisprecheinrichtung kein Straftatbestand nach § 102 Abs 3 5. Satz KFG  
VwG Wien 15.1.2019, VGW-031/007/13649/2018-6  
(Anmerkung von Manfred Hübsch)

#### Fremden- und Migrationswesen

- 270 Rückkehrentscheidung: Lehrverhältnis eines Asylwerbers kein bei der Abwägung nach Art 8 EMRK zu berücksichtigendes Interesse  
VwGH 28.2.2019, Ro 2019/01/0003
- 271 Ausstellung einer Bescheinigung des Daueraufenthaltes von EWR-Bürgern nach § 53a NAG  
VwG Wien 11.3.2019, VGW-151/023/17017/2018

#### Sicherheitswesen

- 276 Untersagung einer Versammlung: Beschwerdeberechtigung über den angezeigten Termin für die Versammlung hinaus  
VfGH 7.3.2019, E 3224/2018

#### Bauwesen und Naturschutz

- 278 Einwendung der Beeinträchtigung der Zufahrt zu einer Liegenschaft keine öffentlich-rechtliche Einwendung  
LVwG Salzburg, 19.2.2019, 405-3/478/1/9-2019
- 280 Rechtliche Qualifizierung von Lagercontainern als Bau; Bewilligungspflicht einer Baustelleneinrichtung  
LVwG Salzburg, 12.3.2019, 405-3/487/1/7-2019
- 282 Parteistellung im Baubewilligungsverfahren  
LVwG NÖ 27.12.2018, LVwG-AV-437/001-2018
- 288 Keine Anwendbarkeit der §§ 62a Abs 5a und 60 Abs 1 lit d BO für Wien auf bereits vor dem 30. Juni 2018 begonnene Abbrüche  
VwG Wien 8.3.2019, VGW-111/078/10808/2018

#### Arbeits-, Dienst- und Sozialversicherungsrecht

- 291 Anzeigepflicht nach § 44 Oö StGBG  
LVwG OÖ 25.3.2019, LVwG-950113/10/MB/JB
- 297 Parteistellung gem § 111a ASVG auch bei betretenen Personen, die verspätet zur Sozialversicherung angemeldet wurden  
LVwG Stmk 29.8.2018, LVwG 41.12-2645/2018
- 299 Strafbarkeit von Vereitelungshandlungen gem § 27 Abs 1 LSD-BG  
LVwG Stmk 24.9.2018, LVwG 33.22-2073/2018

#### Sonstige Materien

- 302 NÖ Bestattungsg: Voraussetzungen für Beisetzung einer Urne außerhalb eines Friedhofes oder einer Naturbestattungsanlage  
LVwG NÖ, 6.2.2019, LVwG-AV-819/001-2018

#### TIPPS & INFOS

- 307 Bücherliste
- 308 Herausgeber
- 309 Autoren / Beirat
- 310 Impressum

Laurent Moreillon/Mathilde von Wurstemberger  
La reconnaissance mutuelle des décisions pénales  
et le principe *ne bis in idem*

Caroline Schär

Die Beschränkung von Teilnahmerechten  
und deren strafprozessuale Folgen

Joëlle Vuille/André Kuhn

L'expertise culturelle : une nécessité dans  
une procédure pénale moderne ?

Monika Simmler/Regina Weder

Zum Sinn und Unsinn von Mindeststrafen

Saverio Lembo/Tali Paschoud

La désignation du représentant de l'entreprise  
poursuivie pénalement (art. 112 CPP) :

morceaux choisis



Stämpfli Verlag

D3-7267



# Zeitschrift für Ge Intellectua

D3-L327

Band 11  
2019

**Marvin Bartels**

Ein Plädoyer für das utilitaristische Patentrecht. Zugleich ein Beitrag zur kritischen Diskussion von Patentierungsausschlüssen

**Tim Rohner**

Der Schutz von KI-Schöpfungen im schweizerischen Urheberrecht

**Dissertationen**

**Andreas Starcke**

Der Schutz der Gestaltung von Gebrauchsgegenständen

**Timon Backes**

Bemessung des Streitwerts urheberrechtlicher Unterlassungsansprüche

**Neue Bücher**

Lea Tochtermann: Sukzessionsschutz im Recht des Geistigen Eigentums (*Hermann Deichfuß*)



**Mohr Siebeck**

## Inhaltsverzeichnis

### **Marvin Bartels**

Ein Plädoyer für das utilitaristische Patentrecht. Zugleich ein Beitrag zur kritischen Diskussion von Patentierungsausschlüssen 1–32

### **Tim Rohner**

Der Schutz von KI-Schöpfungen im schweizerischen Urheberrecht 33–85

### **Dissertationen**

#### **Andreas Starcke**

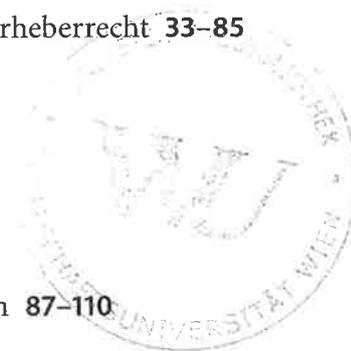
Der Schutz der Gestaltung von Gebrauchsgegenständen 87–110

#### **Timon Backes**

Bemessung des Streitwerts urheberrechtlicher Unterlassungsansprüche 111–130

### **Neue Bücher**

Lea Tochtermann: Sukzessionsschutz im Recht des Geistigen Eigentums  
(*Hermann Deichfuß*) 131–133



*Herausgeber:*

RA Dr. Bruno M. Kübler,  
Köln/Dresden/München  
(Geschäftsführender Herausgeber)

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

Prof. Dr. Wolfgang Lücke, Leipzig

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting,  
Köln

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt,  
Hamburg

**Jessica Schmidt**

Auswirkungen des Brexits im Bereich  
des Gesellschaftsrechts

S. 1093

**Marc Frintrup**

§ 55 Abs. 4 InsO und die unionsrechtliche  
Pflicht zur effektiven Mehrwertsteuer-  
erhebung

S. 1101

*BGH, 2. 5. 2019*

Zur Gläubigerbenachteiligung durch Rück-  
zahlung eines Gesellschafterdarlehens

S. 1128

*BGH, 25. 4. 2019*

Zur Täuschung des Verbrauchers durch  
Meinungsäußerung über die Rechtslage

S. 1137

*BGH, 10. 4. 2019*

Keine Rechtsschutzversicherung für Rück-  
abwicklung einer fondsgebundenen Le-  
bensversicherung nach Widerspruch  
bei Ausschlussklausel

S. 1125

*BGH, 19. 3. 2019*

Beginn der Verjährungsfrist für bereicherungs-  
rechtlichen Anspruch auf Rückzahlung eines  
Bearbeitungsentgelts bei Bauspardarlehen

S. 1107

*OLG Düsseldorf, 20. 12. 2018*

Zur Bestimmtheit eines Hauptversammlungs-  
beschlusses über die Bestellung eines beson-  
deren Vertreters

S. 1112

Mit EWIR 11/2019

40. Jahrgang  
Heft 23  
7. Juni 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

EuG zur Haftung der EZB wegen Umstrukturierung griechischer Staatsschulden .....	A 45	Nr. 151
EuGH GA zur Entfernung von Hasskommentaren durch Facebook .....	A 45	Nr. 152
BGH zur internationalen Zuständigkeit für Rückgriffsansprüche des Darlehensgebers .....	A 45	Nr. 153
BGH zur Spürbarkeit eines Verstoßes gegen Marktverhaltensregel ...	A 45	Nr. 154
BGH: Grundbucheintragung einer Namensänderung nach Transsexuellengesetz .....	A 46	Nr. 155
OLG Düsseldorf: Enge Bestpreisklausel eines Hotelbuchungsportals .....	A 46	Nr. 156
LAG Berlin-Brandenburg zu Massenentlassungsanzeige und Kündigungserklärung .....	A 46	Nr. 157

Aufsätze

<i>Jessica Schmidt, Bayreuth</i>	Auswirkungen des Brexits im Bereich des Gesellschaftsrechts .....	1093
<i>Marc Frintrup, Nordkirchen</i>	§ 55 Abs. 4 InsO und die unionsrechtliche Pflicht zur effektiven Mehrwertsteuererhebung .....	1101

Rechtsprechung

Bank- und Kreditsicherungsrecht

BGH	19. 3. 2019 – XI ZR 95/17	<b>Beginn der Verjährungsfrist für bereicherungsrechtlichen Anspruch auf Rückzahlung eines Bearbeitungsentgelts auch bei Bauspararlehen mit Schluss des Jahres 2011</b> .....	1107
-----	---------------------------	---	------

Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

BAG	28. 2. 2019 – 10 AZB 44/18	Zur Durchsetzung der Haftungsbeschränkung des Kommanditisten nach liquidationsloser Vollbeendigung der GmbH & Co. KG .....	1110
-----	----------------------------	--	------

OLG Düsseldorf	20. 12. 2018 – 6 U 215/16	<b>Zur Bestimmtheit eines Hauptversammlungsbeschlusses über die Bestellung eines besonderen Vertreters</b> . . . . .	1112
LG Düsseldorf	8. 1. 2019 – 25 OH 9/18	Zum Geschäftswert der Anmeldung einer denselben Beurkundungsgegenstand bildenden Sitzverlegung und Änderung der inländischen Geschäftsanschrift einer KG . . . . .	1124
LG Frankfurt/M.	4. 2. 2019 – 3-05 O 68/17	Zur Bestimmung der Abfindung der Minderheitsaktionäre nach Squeeze out (LS) . . . . .	1124

### Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	10. 4. 2019 – IV ZR 59/18	<b>Keine Rechtsschutzversicherung für Rückabwicklung einer fondsgebundenen Lebensversicherung nach Widerspruch bei Ausschlussklausel für „Streitigkeiten aus Kapitalanlagegeschäften aller Art und deren Finanzierung“</b> . . . . .	1125
VGH Kassel	20. 3. 2019 – 2 B 261/19	Betriebsuntersagung eines Kfz wegen Verweigerung eines vom Hersteller angebotenen Software-Updates zur Entfernung einer unzulässigen Abschalteneinrichtung (LS) . . . . .	1127
OLG Frankfurt/M.	21. 1. 2019 – 29 U 183/17	Kein Ersatz fiktiver Mängelbeseitigungskosten im Rahmen des kleinen Schadensersatzes beim Kaufvertrag (LS) . . . . .	1127
OLG Düsseldorf	9. 10. 2018 – I-24 U 194/17	Ersatz fiktiver Mängelbeseitigungskosten im Rahmen des kleinen Schadensersatzes beim Kaufvertrag (LS) . . . . .	1127

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

BGH	2. 5. 2019 – IX ZR 67/18	<b>Zur Gläubigerbenachteiligung durch Rückzahlung eines Gesellschafterdarlehens</b> . . . . .	1128
LSG München	11. 3. 2019 – L 16 BA 174/18 B ER	Zur Anordnung der aufschiebenden Wirkung des Widerspruchs gegen einen Betriebsprüfungsbescheid bei drohender Insolvenz . . . . .	1130
LG Köln	13. 5. 2019 – 13 T 167/18	Keine Kompetenz des Insolvenzgerichts für inflationsbedingte Anpassung der Degressionsstufen bei der Insolvenzverwaltervergütung . . . . .	1132

### Arbeits- und Sozialrecht

BAG	30. 1. 2019 – 5 AZR 556/17 +	Zum Mindestlohn bei einem Orientierungspraktikum . . . . .	1135
LAG Berlin-Brandenburg	16. 1. 2019 – 15 Sa 1434/18	Zur wirtschaftlichen Einheit im Sinne der Betriebsübergangsrichtlinie bei der beabsichtigten Betriebsstilllegung eines Flugbetriebs (LS) . . . . .	1137

### Wettbewerbs- und Kartellrecht

BGH	25. 4. 2019 – I ZR 93/17	<b>Zur Täuschung des Verbrauchers durch Meinungsäußerung über die Rechtslage („Prämienparverträge“)</b> . . . . .	1137
BGH	11. 12. 2018 – KZR 66/17	EuGH-Vorlage zum Gerichtsstand für kartellrechtliche Unterlassungsklage im Umfeld von Verträgen (LS) . . . . .	1140

13. Juni 2019

22. Jahrgang

Seite 1189 bis 1232

Zeitschrift für das gesamte Insolvenz- und Sanierungsrecht

## In dieser Ausgabe:

### • ZInsO-Aufsätze

**Anspruchsdurchsetzung gegen Kommanditisten in Schiffs- und Fondsinsolvenzen – von insolvenzrechtlicher Anfechtung nach §§ 129 ff. InsO bis zur Rückzahlung von Ausschüttungen nach §§ 171, 172 HGB (S. 1189)**  
von Rechtsanwalt/Insolvenzverwalter Ingmar Jarchow und Wiss. Mitarbeiterin Helge Hölken, Hamburg

**Rechtsprechungsübersicht zum Insolvenzplanverfahren 2018 (S. 1198)**  
von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Steuerrecht Dr. Uwe Paul, Düsseldorf

### • ZInsO-Dokumentation

**Aktuelle Probleme des Insolvenzstrafrechts – Tagungsbericht zum 6. Kölner Insolvenzstrafrechtstag am 16.5.2019 (S. 1204)**  
von Oberstaatsanwalt Raimund Weyand, St. Ingbert

### • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Anfechtbare Rückzahlung eines Gesellschafterdarlehens (S. 1209)**  
BGH, Urt. v. 2. 5. 2019 – IX ZR 67/18

**Gewerbeuntersagung wegen Unzuverlässigkeit während bzw. bei nachfolgender Insolvenzverfahrensöffnung (S. 1212)**  
OVG Lüneburg, Beschl. v. 8. 4. 2019 – 7 LB 85/18

**Duldungsbescheid; Insolvenzverfahren; Grundsteuerfestsetzung während des Insolvenzverfahrens; Verjährung; Hemmung durch Insolvenzverfahren; Zugang von Grundsteuerbescheiden; informatorische Bescheide; Berechnungsbescheid (S. 1215)**  
VG Gelsenkirchen, Urt. v. 4. 4. 2019 – 5 K 4223/18

**Vorstandshaftung bei Insolvenzzreife und Turnaround (S. 1218)**  
LG Frankfurt/M., Urt. v. 19. 3. 2019 – 3-06 O 103/17 (= KfH; rechtskräftig)  
m. Anm. Breyer

**Gewerbeuntersagung gegenüber wegen Insolvenzverschleppung verurteilten (faktischen) Organvertreter einer GmbH (S. 1222)**  
VG Köln, Urt. v. 20. 3. 2019 – 1 K 2317/18

**Rechtmäßigkeit eines Abrechnungsbescheids im Sinne von § 218 Abs. 2 AO; Anspruch des Insolvenzverwalters auf Rückgewähr in anfechtbarer Weise geleisteter Steuern; Anspruch des Finanzamtes auf Rückzahlung zu Unrecht an den Insolvenzverwalter ausgekehrter Geldbeträge (S. 1229)**  
FG Berlin-Brandenburg, Urt. v. 13. 12. 2018 – 9 K 9117/16



DB-ZB25

- 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 Müickl  
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 24/2019

### ZInsO-Aufsätze

- Anspruchsdurchsetzung gegen Kommanditisten in Schiffs- und Fondsinsolvenzen – von insolvenzrechtlicher Anfechtung nach §§ 129 ff. InsO bis zur Rückzahlung von Ausschüttungen nach §§ 171, 172 HGB** ..... 1189  
*von Rechtsanwalt/Insolvenzverwalter Ingmar Jarchow und Wiss. Mitarbeiter Helge Hölken, Hamburg*
- Rechtsprechungübersicht zum Insolvenzplanverfahren 2018.** ..... 1198  
*von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Steuerrecht Dr. Uwe Paul, Düsseldorf*

### ZInsO-Dokumentation

- Aktuelle Probleme des Insolvenzstrafrechts – Tagungsbericht zum 6. Kölner Insolvenzstrafrechtstag am 16.5.2019.** ... 1204  
*von Oberstaatsanwalt Raimund Weyand, St. Ingbert*

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts. .... 1207

Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel:  
*Alexander Krafska, Registerrecht*

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### Entscheidungsreport

#### • Insolvenzrecht

- Anfechtbare Rückzahlung eines Gesellschafterdarlehens** ..... 1209  
*BGH, Urt. v. 2. 5. 2019 – IX ZR 67/18*
- Gewerbeuntersagung wegen Unzuverlässigkeit während bzw. bei nachfolgender Insolvenzverfahrenseröffnung** ..... 1212  
*OVG Lüneburg, Beschl. v. 8. 4. 2019 – 7 LB 85/18*
- Wirksame Kündigung eines A Berlin-Piloten wegen Betriebsstilllegung** ..... 1214  
*LAG Berlin-Brandenburg, Urt. v. 1. 4. 2019 – 2 Sa 2387/18*
- Geltendmachung/Feststellung eines öffentlich-rechtlichen Erstattungsanspruchs im laufenden (Verbraucher-) Insolvenzverfahren (nicht) durch Leistungsbescheid** ..... 1215  
*LSG Niedersachsen-Bremen, Urt. v. 27. 3. 2019 – L 13 AS 234/17*
- Zuständigkeit der ordentlichen Gerichtsbarkeit für Anfechtungsstreitverfahren** ..... 1215  
*LG Heilbronn, Beschl. v. 18. 4. 2019 – Kn 10 O 272/18*
- Duldungsbescheid; Insolvenzverfahren; Grundsteuerfestsetzung während des Insolvenzverfahrens; Verjährung; Hemmung durch Insolvenzverfahren; Zugang von Grundsteuerbescheiden; informatorische Bescheide; Berechnungsbescheid** ..... 1215  
*VG Gelsenkirchen, Urt. v. 4. 4. 2019 – 5 K 4223/18*
- #### • Gesellschaftsinsolvenzrecht
- Vorstandshaftung bei Insolvenzureife und Turnaround** ..... 1218  
*LG Frankfurt/M., Urt. v. 19. 3. 2019 – 3-06 O 103/17 (= KfH; rechtskräftig)  
 m. Anm. Breyer*
- Gewerbeuntersagung gegenüber wegen Insolvenzverschleppung verurteilten (faktischen) Organvertreter einer GmbH** ..... 1222  
*VG Köln, Urt. v. 20. 3. 2019 – 1 K 2317/18*

### • Insolvenzkapitalmarktrecht

**Darlegungs- und Beweislast bei Inanspruchnahme von Kommanditisten durch einen Insolvenzverwalter; unzureichende Vorlage einer Gläubigerliste** ..... 1224  
*OLG Bamberg, Urt. v. 7. 5. 2019 – 5 U 99/18*

**Darlegungs- und Beweislast bei Inanspruchnahme von Kommanditisten durch einen Insolvenzverwalter** ..... 1225  
*OLG München, Endurt. v. 12. 3. 2019 – 18 U 2812/18*

**Darlegungs- und Beweislast bei Inanspruchnahme von Kommanditisten durch einen Insolvenzverwalter** ..... 1228  
*LG Arnsberg, Urt. v. 30. 11. 2018 – I-2 O 96/17*

### • Insolvenzsteuerrecht

**Rechtmäßigkeit eines Abrechnungsbescheids im Sinne von § 218 Abs. 2 AO; Anspruch des Insolvenzverwalters auf Rückgewähr in anfechtbarer Weise geleisteter Steuern; Anspruch des Finanzamtes auf Rückzahlung zu Unrecht an den Insolvenzverwalter ausgekehrter Geldbeträge** ..... 1229  
*FG Berlin-Brandenburg, Urt. v. 13. 12. 2018 – 9 K 9117/16*

### • Verfahrensrecht

**Recht auf Kündigung des Vertrages mit einem Steuerberater über die Fertigung von Finanz- und Lohnbuchhaltung** ..... 1232  
*BGH, Urt. v. 2. 5. 2019 – IX ZR 11/18*

**(Un-)Wirksamkeit von Verfügung über das Vermögen als Ganzes durch Einbringung einer Apotheke in OHG mit anschließender hälftiger Beteiligung** ..... 1232  
*OLG Saarbrücken, Beschl. v. 14. 3. 2019 – 6 UF 130/18*

## HERAUSGEBER

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • Michael Bretz • RA Dr. Christian Brückmanns • 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 Klipper • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • PD Dr. Sebastian Mock • RA Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Dr. Christoph Poertzen • RA Stephan Ries • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Sirohn • 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 2568-6380



## WÜRDIGUNG

Romuald Bertl: Alfred Wagenhofer, 60. Geburtstag	135
--	-----

## AKTUELLES

Christoph Schlager: BMF-Info zu „Luxusimmobilien“ veröffentlicht	137
--	-----

Im Rahmen einer neuen Info hat das BMF seine Rechtsansicht bezüglich Errichtung und Überlassung von Immobilien durch Gesellschaften an ihre Gesellschafter an die Rechtsprechung des VwGH angepasst. Der Beitrag fasst den Hintergrund und die wichtigsten Inhalte der Info zusammen.

## UNTERNEHMENSBEWERTUNG

Leonhard Knoll/Lutz Kruschwitz/Andreas Löffler: Der Basiszinssatz in der Unternehmensbewertung	139
--	-----

Seit der Mitte des letzten Jahrzehnts wird von der KSW (früher KWT) in Österreich und dem IDW in Deutschland für die Ermittlung des Basiszinssatzes in der Unternehmensbewertung ein an den Kapitalmarktverhältnissen des Bewertungsstichtags orientiertes Vorgehen propagiert. Der Beitrag präsentiert und kommentiert die aktuellen Empfehlungen der beiden Standardsetter für die Ermittlung des Basiszinssatzes in ihren Grundzügen.

Stefan O. Grbenic/Henry van Beusichem: Transaktionsmultiplikatoren: Peer Group – Mysterium Magnum (Teil 2: Aktuelle Branchenmultiplikatoren für Österreich)	145
---	-----

Im ersten Teil dieses Beitrages wurde ein Überblick über die Forschungsergebnisse zu drei zentralen Fragen für die Zusammenstellung der Peer Group im Rahmen der Multiplikatorbewertung gegeben. In diesem zweiten Teil werden aktuelle Transaktions-Branchenmultiplikatoren für Österreich dargestellt.

digital exklusiv



Kammer der Steuerberater und Wirtschaftsprüfer: Empfehlung des Fachsenats für Betriebswirtschaft zum Liquidationswert als Wertuntergrenze (KFS/BW 1 E 8)	
--	--

Markus Patloch-Kofler/Matthias Schmitzer: Fremdwährung in der Unternehmensbewertung	160
---	-----

Weder in der Bewertungspraxis noch im akademischen Schrifttum konnte sich bislang eine dominierende Vorgehensweise zur Berücksichtigung von Wechselkursen etablieren. Der Beitrag befasst sich mit der in Deutschland fortwährend geführten Diskussion zur Eignung von Terminkursen als möglicher Schätzer für künftige Wechselkurse und untersucht die Anwendbarkeit dieser Methode im Kontext des österreichischen Fachgutachtens KFS/BW 1.

## FACHLITERATUR

Markus Patloch-Kofler/Teresa Wagner: Besprechungsaufsatz – Zur Vereinheitlichung des europäischen Prüfungsmarkts am Beispiel der Unternehmensbewertung von Angelika Merdian	167
---	-----

## INTERNATIONALER RUNDBLICK

Katharina van Bakel-Auer/Maria Sumerauer	171
--	-----

# Betriebs Berater



DB-ZM

24 | 2019

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Datenschutz ... JStG 2019 GrESt ... Verlustnutzung ... IFRS ... 11.6.2019 | 74. Jg. Seiten 1345–1408

## DIE ERSTE SEITE

**Dr. Andreas Ball**, RA/StB

Entwarnung beim Quellensteuerabzug auf Onlinewerbeentgelte –  
Digitale Geschäftsmodelle bleiben in der Steuerdiskussion



## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Christian Hamann**, RA, und **Simon Clemens Wegmann**, RA

Ein Jahr DS-GVO – einige Erkenntnisse und viele offene Fragen | 1347

**Prof. Dr. Ursula Kleinert** und **Dr. Jens Kleinert**, RA/FAStR

Zustimmungspflichten des Aufsichtsrats – Konsequenzen aus der BGH-Entscheidung  
vom 15.1.2019 (II ZR 392/17) und § 111b AktG-RegE | 1355

## STEUERRECHT

**Dr. Stefan Behrens**, RA/FAStR/StB, und **Steffen Waadt**, RA

Grunderwerbsteuer bei sog. Share Deals nach dem Referentenentwurf des BMF  
vom 8.5.2019 – Anmerkungen insb. zu den Übergangsregelungen | 1367

Dipl.-Kfm. **Michael Frey**, StB, und **Christof Tomaszowski**, M.A., StB

Verlustnutzung bei wertlosem Verfall von privaten Kapitalanlagen –  
Aktueller Stand und Ausblick | 1377

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Dr. Marco Meyer**, WP/StB

Definition eines Geschäftsbetriebs nach IFRS 3 –  
Auswirkungen auf die Bilanzierungspraxis | 1387

## ARBEITSRECHT

**Dr. Carmen Freyler**

Die Vergütung von Reisezeit | 1397

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH/SA GA:** Löschungspflichten von Facebook (4.6.2019 – C-18/18)

**BGH:** Zur Beseitigung der in der Rückzahlung eines Gesellschafterdarlehens liegenden Gläubigerbenachteiligung (2.5.2019 – IX ZR 67/18)

**BGH:** Rückforderung von Bearbeitungsentgelten bei Bauspardarlehen – Verjährungsfristbeginn (19.3.2019 – XI ZR 95/17)

**BGH:** Voraussetzungen für die wirksame Einreichung eines fristwährenden elektronischen Dokuments (8.5.2019 – XII ZB 8/19)

**OLG Stuttgart:** Widerruf eines Allgemein-Verbraucherdarlehens zur Finanzierung eines damit verbundenen Autokaufs (28.5.2019 – 6 U 78/18)

**OLG Frankfurt a.M.:** Wettbewerbsrechtliche Klagebefugnis von Wettbewerbsverbänden – Anforderungen an die Mitgliederzahl (2.5.2019 – 6 U 58/18)

**OLG Köln:** Auslegung von nach § 15 GmbHG beurkundungspflichtigen Anteilsübertragungen (26.3.2019 – 3 U 30/18)

**OLG Hamm:** Allgemeiner Gerichtsstand einer GmbH – unverbindlicher Verweisungsbeschluss (18.3.2019 – 32 SA 11/19)

#### Verwaltung

**BKartA:** Sektoruntersuchung zu Nutzerbewertungen eingeleitet

#### Gesetzgebung

**BMJV:** RefE eines Gesetzes zur Änderung des EG-Verbraucherschutzdurchsetzungsgesetzes vorgelegt

#### Aufsätze

#### Datenschutz

**Dr. Christian Hamann, RA, und Simon Clemens Wegmann, RA**

1347

### Ein Jahr DS-GVO – einige Erkenntnisse und viele offene Fragen

Zum ersten Geburtstag der Datenschutz-Grundverordnung (DS-GVO) wird allenthalben mit Erleichterung festgestellt, dass die neuen Datenschutzregeln nicht zum Zusammenbruch der Wirtschaft geführt haben. Das bedeutet aber nicht, dass die Umstellung auf die Anforderungen der DS-GVO für die Unternehmen problemlos verläuft und die Sorge vor hohen Bußgeldern unberechtigt gewesen wäre. Der Beitrag gibt einen Überblick über einige der dringenden Fragen, die die Praxis nach einem Jahr DS-GVO beschäftigen.

**Prof. Dr. Ursula Kleinert und Dr. Jens Kleinert, RA/FAStR**

1355

### Zustimmungspflichten des Aufsichtsrats

#### Konsequenzen aus der BGH-Entscheidung vom 15.1.2019 (II ZR 392/17) und § 111b AktG-RegE

Sowohl die in Kürze in Kraft tretende Vorschrift des § 111b AktG-RegE als auch die BGH-Entscheidung vom 15.1.2019 – II ZR 392/17, BB 2019,910 mit BB-Kommentar *Stöber*, setzen sich mit der Zustimmung des Aufsichtsrats im Zusammenhang mit dem Abschluss von Geschäften zwischen einer Gesellschaft und ihr nahestehenden Personen oder Unternehmen (related parties) auseinander. Der Beitrag untersucht die Vorgaben im Hinblick auf ihr künftiges Zusammenspiel, ihre steuerlichen Konsequenzen und zeigt die für die Praxis zu ziehenden Konsequenzen auf, die in vielen Gesellschaften zu einem dringenden Handlungsbedarf führen dürften.

#### Entscheidungen

**EuGH:** Kunden müssen im Internet gekaufte sperrige Produkte bei Mängeln nicht generell zurücksenden (23.5.2019 – C-52/18 – dazu BB-Kommentar von

1357

**Gilo Edler, RA**)

**OLG Düsseldorf:** Amtsniederlegung eines GmbH-Geschäftsführers – Verhältnis von Registerzwang und Amtslöschung (12.11.2018 – I-3 Wx 22/18 – dazu BB-Kommentar von

1364

**Prof. Dr. Sabine Otte-Gräbener, LL.M.)**

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

1365

#### Entscheidungen

**BFH:** Bewertungsrechtlicher Abschlag wegen Abbruchverpflichtung für Gebäude auf fremdem Grund und Boden (16.1.2019 – II R 19/16)

**BFH:** Übergang eines Gewerbeverlustes von einer Kapitalgesellschaft auf eine Personengesellschaft (17.1.2019 – III R 35/17)

**BFH:** Steuerbegünstigtes Vermögen aufgrund einer Poolvereinbarung bei einer Kapitalgesellschaft (20.2.2019 – II R 25/16)

**BFH:** Grunderwerbsteuerrechtliche Anzeigepflicht bei einer steuerbegünstigten Grundstückseinbringung in eine Gesamthand (15.1.2019 – II R 39/16)

#### Verwaltung

**BMF:** Anwendungsfragen zum Investmentsteuergesetz in der am 1.1.2018 geltenden Fassung (InvStG 2018) (21.5.2019 – IV C 1 – S 1980-1/16/10010:001)

#### Aufsätze

#### JStG 2019 GrESt

**Dr. Stefan Behrens, RA/FAStR/StB, und Steffen Waadt, RA**

1367

### Grunderwerbsteuer bei sog. Share Deals nach dem Referentenentwurf des BMF vom 8.5.2019 – Anmerkungen insb. zu den Übergangsregelungen

Am 8.5.2019 hat das BMF den Referenten-Entwurf eines Gesetzes zur weiteren steuerlichen Förderung der Elektromobilität und zur Änderung weiterer steuerlicher Vorschriften („RefE“) veröffentlicht, der in Art. 19 Änderungen des Grunderwerbsteuergesetzes enthält. Im Mittelpunkt stehen neben der Einführung eines § 1 Abs. 2a GrEStG entsprechenden Ergänzungstatbestands für grundbesitzende Kapitalgesellschaften in einem neuen § 1 Abs. 2b GrEStG die Herabsetzung der bisher 95%igen Beteiligungsgrenzen in den Share Deals betreffenden Ergänzungstatbeständen auf 90% bei fortbestehender Vollbesteuerung sowie die Verlängerung der Fristen in § 1 Abs. 2a, § 5 Abs. 3, § 6 Abs. 3 S. 3 und Abs. 4 sowie § 7 Abs. 3 GrEStG von fünf auf zehn bzw. im Zusammenhang mit der Verwirklichung von § 1 Abs. 3 oder Abs. 3a GrEStG gemäß § 6 Abs. 4 S. 3 GrEStG-RefE auf 15 Jahre. In dem Beitrag werden insbesondere die in § 23 Abs. 17 bis 24 GrEStG-RefE enthaltenen Regelungen zum zeitlichen Anwendungsbereich der Neuregelungen und der derzeitigen Fassung der Ergänzungstatbestände in § 1 Abs. 2a, Abs. 3 und Abs. 3a GrEStG diskutiert.

#### Verlustnutzung

Dipl.-Kfm. **Michael Frey, StB, und Christof Tomaszowski, M.A., StB**

1377

### Verlustnutzung bei wertlosem Verfall von privaten Kapitalanlagen – Aktueller Stand und Ausblick

Erst kürzlich widersprach der BFH erneut der Finanzverwaltung und erkannte Verluste aus dem wertlosen Verfall von Knock-out-Zertifikaten als steuerlich relevant an. Diese Entscheidung reiht sich ein in eine Serie von Urteilen, in denen die Versagung der Anerkennung solcher Verluste aus wertlosem Verfall von privaten Kapitalanlagen durch die Finanzbehörden abgelehnt wurde. Im Beitrag soll die Position der Finanzverwaltung sowie die Entwicklung der Rechtsprechung herausgearbeitet werden, um einen Ausblick auf mögliche zukünftige Entwicklungen zu geben. In diesem Zusammenhang wird auch kurz auf den Referentenentwurf zum JStG 2019 eingegangen.

#### Entscheidung

**BFH:** Zuwendung einer „Sensibilisierungswoche“ als Arbeitslohn (21.11.2018 – VI R 10/17 – dazu BB-Kommentar von

1382

**Dr. Lukas Hilbert**)

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

1385

#### Rechnungslegung

**EU-Kommission:** ESEF-Verordnung und Fragen & Antworten  
**IASB:** Standardentwurf ED/2019/3

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Strategie des IAASB  
**IDW:** Stellungnahme zu Änderungen im Geldwäschegesetz

#### Betriebswirtschaft

**EY:** Ausländische Direktinvestitionen in Deutschland und Großbritannien sinken deutlich

**EU-Kommission:** Juncker-Plan hat bisher Investitionen von fast 400 Mrd. Euro bewirkt

**KfW:** Gründungsmonitor 2019

**BMWi:** Mikromezzaninfonds fördert Existenzgründungen

**Bitkom:** Start-ups loben Kooperationen mit Mittelstand und Konzernen

### Aufsatz

IFRS

**Dr. Marco Meyer, WP/StB**

1387

#### Definition eines Geschäftsbetriebs nach IFRS 3 – Auswirkungen auf die Bilanzierungspraxis

Der IASB hat im Oktober 2018 den Änderungsstandard „Definition of a Business – Amendments to IFRS 3“ veröffentlicht, in dem die Abgrenzungskriterien für die Annahme eines Geschäftsbetriebs in Teilen überarbeitet und präzisiert wurden. Ziel war es, den Anwendungsbereich des IFRS 3 klarer durch Anwendungsleitlinien zu definieren, um eine uneinheitliche Anwendung der Regelung in der Praxis zu vermeiden und Regelungslücken zu schließen. Der Beitrag gibt einen Überblick über die wesentlichen Änderungen des Standards und analysiert die zu erwartenden Auswirkungen auf die Bilanzierungspraxis.

### Entscheidungen

**BFH:** Einzug des Milchlieferrechts nach Beendigung des Pachtvertrags

(17.1.2019 – VI R 52/16 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Florian Kleinmanns, StB/RA/FAStR**)

**FG Düsseldorf:** Steuerliche Wirkung einer Gewinnverteilungsabrede für den Fall der Nichtinvestition nach § 7g EStG

(8.5.2019 – 15 K 1457/18 F – dazu BB-Kommentar von **Christian Münch, RA**)

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

1395

#### Entscheidungen

**BAG:** Sachvortragsverwertungsverbot bei Verdachtskündigung (31.1.2019 – 2 AZR 426/18)

**BAG:** Einwendungen bei der Vollstreckungsabwehrklage gem. § 767 ZPO (30.1.2019 – 10 AZR 155/18)

**BAG:** Unterrichtung des Betriebsrats bei Arbeitsunfällen Dritter (12.3.2019 – 1 ABR 48/17)

**BAG:** Gewinnanrechnung aus selbstständiger Tätigkeit (27.2.2019 – 10 AZR 340/18)

**BAG:** Unzulässige Rechtsausübung des Betriebsrats wegen Unterlassungsansprüchen (12.3.2019 – 1 ABR 42/17)

**BAG:** Wirksamkeit einer Überprüfungsklausel von Weihnachts- und Urlaubsgeld (27.2.2019 – 10 AZR 341/18)

**BAG:** Eingruppierungsfragen eines stellvertretenden Bereichsleiters einer Spielbank (23.1.2019 – 4 AZR 539/17)

**BAG:** Tarifvertragsauslegung zum Weihnachtsgeld (30.1.2019 – 10 AZR 596/17)

**BAG:** Anpassung betrieblicher Altersversorgung durch Umlaufrenditen (22.1.2019 – 3 AZR 616/17)

**BAG:** Beteiligung der Schwerbehindertenvertretung (19.12.2018 – 7 ABR 80/16)

**BAG:** Fraktionen des Bayerischen Landtags sind keine öffentlichen Arbeitgeber (16.5.2019 – 8 AZR 315/18)

**LAG Berlin-Brand.:** Streitwert bei Freistellungsanspruch bei Schulung eines Betriebsratsmitglieds (16.5.2019 – 17 Ta [Kost] 6039/19)

### Aufsatz

**Dr. Carmen Freyler**

1397

#### Die Vergütung von Reisezeit

**Zugleich ein Beitrag zum Verhältnis von § 612 Abs. 1 BGB zu § 611a Abs. 2 BGB**

Das Urteil des Fünften Senats des BAG vom 17.10.2018 (5 AZR 553/17) zur Vergütung von Reisezeiten bei einer Auslandsentsendung gibt Anlass, sich mit dem Begriff der Reisezeit und den Voraussetzungen einer Vergütung von Zeiten, die ein Arbeitnehmer für eine dienstliche Reise aufwendet, zu beschäftigen. Dabei stellt sich die grundlegende Frage, in welchem Verhältnis § 612 Abs. 1 BGB zu § 611a Abs. 2 BGB steht. Geht man dieser Frage nach, lässt sich auch eine dogmatische Erklärung für die in der Rechtsprechung und Literatur vorherrschende Unterscheidung zwischen Reisezeiten innerhalb und außerhalb der Arbeitszeit finden.

### Entscheidungen

**BAG:** Verhältnis von nachvertraglichem Wettbewerbsverbot und Vorvertrag

(19.12.2018 – 10 AZR 130/18 – dazu BB-Kommentar von **Dominik Gallini, RA/FAArbR**)

**BAG:** Wirksamkeit einer Mindestehedauerklausel

(19.2.2019 – 3 AZR 150/18 – dazu BB-Kommentar von **Prof. Dr. Tim Jesgarzewski, RA/FAArbR**)

### Die Erste Seite

**Dr. Andreas Ball, RA/StB**

**Entwarnung beim Quellensteuerabzug auf Onlinewerbeentgelte – Digitale Geschäftsmodelle bleiben in der Steuerdiskussion**

**Impressum/Vorschau**

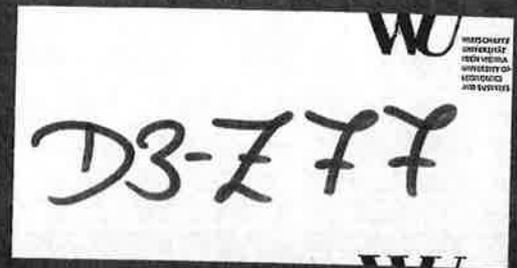
VIII



9/2019

S. 161–180, ART.-NR. 297–340

Juni 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

- » **Rudolf Reischauer:** Zum Verhältnis des Verwendungsanspruchs (§ 1041 ABGB) zum Aufwandersatzanspruch (§ 1042 ABGB)
- » **Patrick Maydell:** Haftungsfalle Teilungsklage? Zur Bewertung von Teilungsklagen seit dem Steuerreformgesetz 2015/2016

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 31. 5. 2019)

## RECHTSPRECHUNG

- » Wegfall einer letztwilligen Verfügung zugunsten des Ex-Partners
- » Leistungskondition für Versicherungsprämien verjährt in drei Jahren
- » Tatbestandswirkung einer ausländischen Entscheidung richtet sich nach anwendbarem Recht

**IN ALLER KÜRZE**

163

**THEMA**

Rudolf Reischauer: Zum Verhältnis des Verwendungsanspruchs (§ 1041 ABGB) zum Aufwändersatzanspruch (§ 1042 ABGB)	164
Patrick Maydell: Haftungsfalle Teilungsklage?	166

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 31. 5. 2019)	169
--	-----

**RECHTSPRECHUNG****»FAMILIENRECHT**

Unterhaltsminderung wegen Mitbetreuung des Kindes	170
Entscheidungsgegenstand im Unterhaltsverfahren	170
Frist für Scheidungsklage wegen eines fortgesetzten Verhaltens	170
Berücksichtigung verziehener Eheverfehlungen bei der Verschuldensscheidung	171
Bestellung eines gerichtlichen Erwachsenenvertreters aufgrund eines Aktengutachtens	171

**»SACHENRECHT**

Bestimmung des Grenzverlaufs nach der Naturgrenze	171
Eintragung der Herrenlosigkeit von Miteigentum im Grundbuch wirkungslos	172
Verbücherung erst nach Nachweis der Kaufpreiszahlung?	172
Keine Löschung einer Benützungsregelung als Zwischeneintragung	172

**»ERBRECHT**

Zurückweisung einer Erbantrittserklärung?	173
Wegfall einer letztwilligen Verfügung zugunsten des Ex-Partners	173
Testamentserbe trägt Beweislast für Echtheit des Testaments	173

**»SCHULDRECHT**

Kein Schutz des Vertragspartners bei Kenntnis oder Evidenz des Vollmachtsmissbrauchs	173
Leistungskondition für Versicherungsprämien verjährt in drei Jahren	174
Investitionersatzanspruch nach Beendigung der (ehelichen) Lebensgemeinschaft	174

**»MIET- UND WOHNRECHT**

Rügeobliegenheit des Vermieters bei Verlangen nach Investitionersatz	174
Kündigung wegen unleidlichen Verhaltens – psychische Erkrankung, Zukunftsprognose	175
Nachreichen von Vorbringen im Beschlussanfechtungsverfahren unzulässig	175



## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »SCHADENERSATZ

Vorteilsausgleich beim Ersatz des Mangelschadens	175
Ersatzanspruch für Schockschaden umfasst Heilungskosten und Verdienstentgang	176
Keine Gefährdungshaftung für überlassenes Triebfahrzeug	176
Fahrgast muss für festen Halt sorgen	176

## »VERFAHRENSRECHT

Geltendmachung von Ansprüchen aus wasserrechtlichem Übereinkommen	177
Zurückweisung des Fristsetzungsantrags nach Wegfall der Säumnis	177
Kein Rechtsmittel gegen Streitwertherabsetzung und Abtretung an BG in derselben Gemeinde	177
Abweisung eines unbestimmten Klagebegehrens	177
Zwischenurteil über den Anspruchsgrund erst nach Behandlung der Einwendungen	178
Tatbestandswirkung einer ausländischen Entscheidung richtet sich nach anwendbarem Recht	178

## »EXEKUTIONSRECHT

Vorläufige Kontenpfändung – Sicherheitsleistung	178
Vorläufige Kontenpfändung – Vertretungspflicht im Rechtsmittelverfahren	179

## »INTERNATIONAL

Gehörverletzung während des Verfahrens als Anerkennungsversagungsgrund	179
--	-----

## LITERATURÜBERSICHT

180

## 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@lexisnexis.at

## Impressum:

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

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

## Lektorat und Autorenbetreuung:

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

## Abonnentenservice:

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

## Anzeigen &amp; Mediadaten:

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

Derzeit gilt 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 Zeitschriftenautorinnen und -autoren (abrufbar unter https://www.lexisnexis.at/agb/agb-zeitschriften-autoren/) sowie unsere Datenschutzerklärung (abrufbar unter https://www.lexisnexis.at/datenschutzbestimmungen/).

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

Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 2040  
ISSN 0022-6882

Redaktion:  
72074 Tübingen  
Wilhelmstraße 18  
jz@mohrsiebeck.com

Telefon  
(07071) 923-52  
Telefax  
(07071) 923-67  
www.juristenzeitung.de



D3-L134

# Juristen Zeitung

11

74. Jahrgang  
7. Juni 2019  
Seiten 525-576

Aus dem Inhalt:

**Antje von Ungern-Sternberg**

Parité-Gesetzgebung auf dem Prüfstand  
des Verfassungsrechts

**Nora Markard**

Das Gebot der Entgeltgleichheit:  
Verfassungsrechtliche Perspektiven

**Damian Schmidt**

Geschäftsführung ohne Auftrag und Stellvertretung

BVerfG mit Anmerkung von

**Kirsten Schmalenbach**

Verfassungswidrigkeit von Wahlrechtsausschlüssen

BGH mit Anmerkung von

**Jan Thiessen**

Kauf von Anteilen einer insolvenzreifen GmbH



## Herausgeber

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

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

## Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

11 74. Jahrgang  
7. Juni 2019

# JZ Juristen Zeitung

Inhalt

## Aufsätze

Professorin Dr. **Antje von Ungern-Sternberg**  
Parité-Gesetzgebung auf dem Prüfstand  
des Verfassungsrechts **525**

Professorin Dr. **Nora Markard**, MA (King's College  
London)  
Das Gebot der Entgeltgleichheit: Verfassungsrechtliche  
Perspektiven **534**

Dr. **Damian Schmidt**  
Geschäftsführung ohne Auftrag und Stellvertretung **543**

## Umschau

### Glückwünsche

Martin Heckel zum 90. Geburtstag  
Professor Dr. **Felix Hammer** **551**

Herbert Bethge zum 80. Geburtstag  
Professor Dr. **Steffen Detterbeck** **552**

### Nachruf

Ernst-Wolfgang Böckenförde – ein deutscher Jurist  
von europäischer Strahlkraft  
Professor Dr. **Dieter Gosewinkel** **553**

## Entscheidungen

BVerfG, 29. 1. 2019 – 2 BvC 62/14  
mit Anmerkung von  
Professorin Dr. **Kirsten Schmalenbach**  
Verfassungswidrigkeit von Wahlrechtsausschlüssen **555**

BGH, 26. 9. 2018 – VIII ZR 187/17  
mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Jan Thiessen**  
Kauf von Anteilen einer insolvenzreifen GmbH –  
Gewährleistungsrecht – Störung der  
Geschäftsgrundlage **569**

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **441\***  
Gesetzgebung **442\***  
Entscheidungen in Leitsätzen **444\***  
Neuerscheinungen **456\***  
Zeitschriftenübersicht **469\***  
Festschrift/Sammelwerk **474\***  
Impressum **475\***

# Marke

D3-Z328

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Kennzeichenrecht

## Herausgeber

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

Art.-Nr. 56407906

**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

Baronikians Omen und Amen? Grundsatzent-  
scheidung des BGH zum Inhaber des  
Werktitels und über die Übertrag-  
barkeit von Werktiteln \_\_\_\_\_ 233

Albrecht/Bugdahl Upgrade für Menschen \_\_\_\_\_ 238

## Rechtsprechung

EuGH Schutz geografischer Herkunfts-  
angaben – Manchego-Käse („queso  
manchego“) \_\_\_\_\_ 247

EuGH „Öko-Test“ – Testsiegel \_\_\_\_\_ 251

EuG Unionsmarkenanmeldung  
„NEYMAR“ \_\_\_\_\_ 257

EuG Begriff „intrinsisches Merkmal“ der  
Ware \_\_\_\_\_ 261

# versicherung rundschau

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z254

Zeitschrift für das Versicherungswesen

Mai 2019 5 | 19

## magazin

Editorial

Vorarlberger Landes-Versicherung:  
Die private Rentenversicherung – ein Erfolgsmodell

OMDS 3.0 nimmt Fahrt auf!

International

Meldung

## altersvorsorge

Denkwerkstatt St. Lambrecht 2019: „Struktur –  
Strukturbrüche: Leben in Veränderung“

## gesundheitsvorsorge

Wien versucht mit dem „Spitalskonzept 2030“  
die widersprüchlichen Anforderungen  
an ein Krankenhaus zu erfüllen

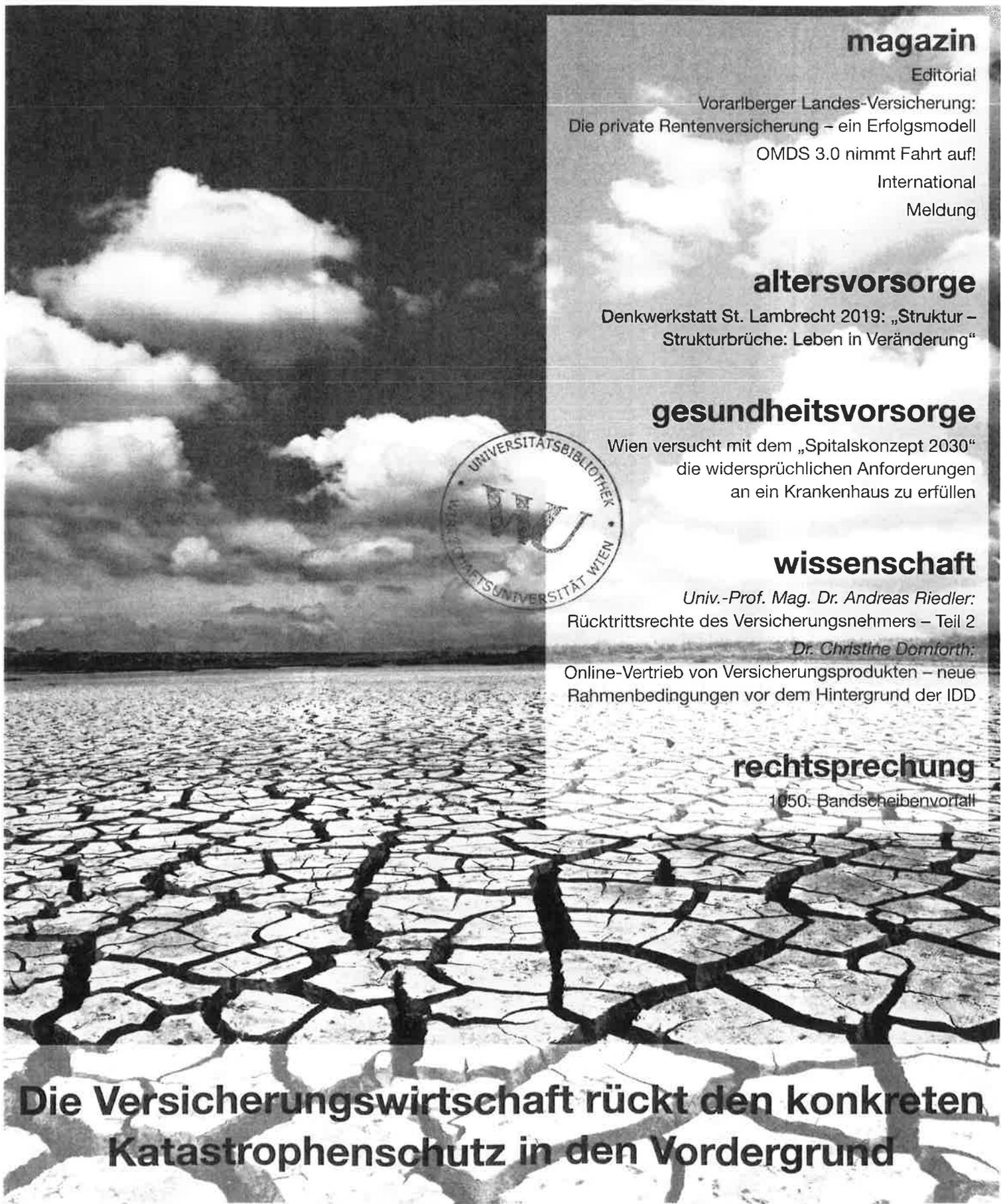
## wissenschaft

Univ.-Prof. Mag. Dr. Andreas Riedler:  
Rücktrittsrechte des Versicherungsnehmers – Teil 2

Dr. Christine Domforth:  
Online-Vertrieb von Versicherungsprodukten – neue  
Rahmenbedingungen vor dem Hintergrund der IDD

## rechtsprechung

1050. Bandscheibenvorfall



Die Versicherungswirtschaft rückt den konkreten  
Katastrophenschutz in den Vordergrund

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

### Editorial

03

#### TITEL

#### Die Versicherungswirtschaft rückt den konkreten Katastrophenschutz in den Vordergrund

Eine sachliche Auswertung der weltweiten Daten von Naturkatastrophen ermöglicht bessere Schutzmaßnahmen

04

#### Vorarlberger Landes-Versicherung: Die private Rentenversicherung – ein Erfolgsmodell

Interview mit Vorstandsdirektor KommR Robert Sturn

09

#### OMDS 3.0 nimmt Fahrt auf!

Details zu den aktuellen Entwicklungen

13

#### International

Forderungen der Versicherungswirtschaft für die 9. Europäische Legislaturperiode (2019–2024) | EU-Konsumentenschutzregulierung: Qualität vor Quantität | Arbeitstreffen der CEE-Versicherungsverbände

16

#### Meldung

Der neue VVO-Jahresbericht 2018 | Startschuss für neue Universitätslehrgänge Versicherungswirtschaft

22

## altersvorsorge Redaktion: [christina.wuehrer@vvo.at](mailto:christina.wuehrer@vvo.at)

#### Denkwerkstatt St. Lambrecht 2019: „Struktur – Strukturbrüche: Leben in Veränderung“

Hochrangige Experten aus Wissenschaft, Politik und Wirtschaft diskutierten über die Herausforderungen für Vorsorge- und Versorgungssysteme

23

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

#### Wien versucht mit dem „Spitalskonzept 2030“ die widersprüchlichen Anforderungen an ein Krankenhaus zu erfüllen

Bei der Neuausrichtung der Wiener Spitalslandschaft sind einander oft widersprechende Anforderungen zu berücksichtigen

26

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

#### Riedler, Rücktrittsrechte des Versicherungsnehmers – Teil 2

Zweiter Teil des am 29.1.2019 gehaltenen Vortrags bei der GVFW

29

#### Domforth, Online-Vertrieb von Versicherungsprodukten – neue Rahmenbedingungen vor dem Hintergrund der IDD

Bericht über die Veranstaltung der GVFW am 26.3.2019

42

#### Rechtsprechung

1050. Bandscheibenvorfall

44

#### Impressum

46

#### Für Sie gelesen

46

#### Seminare aktuell

47

# DER BETRIEB

Ab Juni:  
DER BETRIEB immer montags  
in Ihrem Briefkasten



# 23

Seite 1277 – 1336  
11. Juni 2019  
72. Jahrgang

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 12

## Herausgeber

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

## Magazin

### Gastkommentar

Carsten Höink  
Umsatzsteuer – § 25f UStG neu –  
ein untauglicher Versuch!?

### Interview

Söntje Julia Hilberg  
Happy Birthday: 1 Jahr mit der  
DSGVO

### Standpunkte

Monika Wünnemann  
Share-Deal-Neuregelung schafft  
Vollzugsdefizit

## Betriebswirtschaft

Felix Weisheit/Georg-Friedrich Göhler/Michael Meser  
Die Monte-Carlo-Simulation bei der Bewertung junger Unternehmen 1277

## Steuerrecht

Thomas Wagner  
GrEST bei Share Deals 1286

Bernhard Bellinger  
Das Kassengesetz 2016 aus Sicht der Steuerberatung 1292

Verlustübernahmeregelung bei Organschaften i.S.d. § 17 KStG –  
BMF-Schreiben vom 03.04.2019 (C. Pohl) 1298

Veräußerung von Miteigentumsanteilen als Lieferung (BMF) 1300

Keine Gewinnerhöhung durch Aufzinsung des KSt-Guthabens  
nach formwechselnder Umwandlung in eine PersGes. (BFH) 1301

## Wirtschaftsrecht

Niklas Lütcke  
Anspruch auf Ersatzabsonderung: Kreditsicherheiten in der  
vorläufigen Insolvenzverwaltung 1312

Der altersdiskriminierte Fremd-Geschäftsführer: Neue Leitlinien vom BGH  
für Kündigungsregelungen in Anstellungsverträgen (S. Naber/W. Schulte) 1316

Insolvenzanfechtung bei Rückzahlung eines Gesellschafterdarlehens:  
Zur nachträglichen Beseitigung der Gläubigerbenachteiligung (BGH) 1317

## Arbeitsrecht

Jochen Koch  
Rechtsnatur der Entgeltumwandlung und Berechnung des Zuschusses  
nach § 1a Abs. 1a oder § 23 Abs. 2 BetrAVG 1327

Mindestlohn auch für Arbeitnehmer eines ausländischen Transport-  
unternehmens (S. Lohse/N. Germeroth) 1334

Wirksamkeit von Verfallklauseln in Altverträgen vor Inkrafttreten  
des MiLoG (A. Panzer-Heemeier/C. Engelhard) 1335

Diskriminierende Urlaubsstaffelung nach dem Lebensalter (C.-C. Scupra) 1336

Im Abonnement enthalten:

DER LIVE  
BETRIEB  
Ihre App – täglich aktuell!

Owlit  
Suchen. Finden. Wissen.

Handelsblatt  
FACHMEDIEN

Wichtige Kundeninformation –  
Bitte umblättern.



# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Carsten Höink</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>Neue Datenbankinhalte</b>	<b>M21</b>
<b>Interview</b> <i>Söntje Julia Hilberg</i>	<b>M22</b>
<b>Standpunkte</b> <i>Monika Wünnemann</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

Unternehmensbewertung <b>Die Monte-Carlo-Simulation bei der Bewertung junger Unternehmen</b> <i>Felix Weisheit, LL.B. / Georg-Friedrich Göhler, M.Sc. / Prof. Dr. Michael Meser, alle Hamburg</i> DB1304341 (Kurzfassung vgl. S. M10)	S. 1277
--	---------

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Grunderwerbsteuer <b>GrESt bei Share Deals</b> <i>StB Dr. Thomas Wagner, Düsseldorf</i> DB1305691 (Kurzfassung vgl. S. M11)	S. 1286
--	---------

Abgabenordnung/Steuerstrafrecht <b>Das Kassengesetz 2016 aus Sicht der Steuerberatung</b> <i>RA/FAStR/StB/vBP Dr. Bernhard Bellinger, Düsseldorf</i> DB1304704 (Kurzfassung vgl. S. M12)	S. 1292
---	---------

## KOMPAKT

Körperschaftsteuer <b>Verlustübernahmeregelung bei Organschaften i.S.d. § 17 KStG - BMF-Schreiben vom 03.04.2019 (DB 2019 S. 1002)</b> <i>Prof. Dr. Carsten Pohl, LL.M., Nordkirchen</i> DB1305133	S. 1298
---	---------

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Umsatzsteuer <b>Veräußerung von Miteigentumsanteilen als Lieferung</b> <i>BMF, Schreiben vom 23.05.2019</i> DB1305722	S. 1300
Abgabenordnung <b>Ergänzende Allgemeinverfügung zur Zurückweisung der Einsprüche zur Einheitsbewertung des Grundvermögens</b> <i>Oberste Finanzbehörden der Länder, Allgemeinverfügung vom 03.06.2019</i> DB1306336	S. 1300

## ENTSCHEIDUNGEN

Körperschaftsteuer <b>Keine Gewinnerhöhung durch Aufzinsung des KSt-Guthabens nach formwechselnder Umwandlung in eine PersGes.</b> <i>BFH, Urteil vom 28.11.2018 - I R 56/16</i> DB1306732	S. 1301
Gewerbesteuer <b>Übergang eines Gewerbeverlustes von einer KapGes. auf eine PersGes.</b> <i>BFH, Urteil vom 17.01.2019 - III R 35/17</i> DB1306734	S. 1302
Einkommensteuer <b>Umqualifizierung eines Gewinnanteils aus einer gewerblich geprägten Fondsgesellschaft in eine Tätigkeitsvergütung</b> <i>BFH, Urteil vom 11.12.2018 - VIII R 11/16</i> DB1306287	S. 1305
Einkommensteuer <b>Vermögensverwaltender Versicherungsvertrag</b> <i>BFH, Beschluss vom 26.03.2019 - VIII R 36/15</i> DB1306026	S. 1310

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Insolvenzrecht

#### **Anspruch auf Ersatzabsonderung: Kreditsicherheiten in der vorläufigen Insolvenzverwaltung**

RA Niklas Lütcke, Berlin

DB1302667 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 1312

### KOMPAKT

Gleichbehandlung

#### **Der altersdiskriminierte Fremd-Geschäftsführer: Neue Leitlinien vom BGH für Kündigungsregelungen in Anstellungsverträgen**

RA Dr. Sebastian Naber / RA Dr. Willem Schulte, beide

Hamburg

DB1306341

S. 1316

### ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

#### **Insolvenzanfechtung bei Rückzahlung eines Gesellschafterdarlehens: Zur nachträglichen Beseitigung der Gläubigerbenachteiligung**

BGH, Urteil vom 02.05.2019 – IX ZR 67/18

DB1306046

S. 1317

Bankrecht/Wettbewerbsrecht

#### **Förderkredite der KfW: Kein Anspruch einer öffentlich-rechtlichen Sparkasse auf Zulassung zum einstufigen Durchleitungsverfahren**

BGH, Urteil vom 13.12.2018 – I ZR 165/17

DB1305696

S. 1319

Wettbewerbsrecht

#### **Zur Irreführung des Verbrauchers durch Meinungsäußerungen und Aussagen über die Rechtslage**

BGH, Urteil vom 25.04.2019 – I ZR 93/17

DB1305148

S. 1323

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Betriebliche Altersversorgung

#### **Rechtsnatur der Entgeltumwandlung und Berechnung des Zuschusses nach § 1a Abs. 1a oder § 23 Abs. 2 BetrAVG**

RA/FAArbR Dr. Jochen Koch, Stuttgart

DB1303775 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 1327

### KOMPAKT

Kündigungsrecht

#### **Massenentlassungsanzeige nach § 17 KSchG: Parallele Vorbereitung der Kündigungsschreiben unzulässig**

RAin/FAinArbR Christina Kampeter, LL.M. /

RAin Verena Holzbauer, München

DB1303538

S. 1333

Entgeltrecht

#### **Mindestlohn auch für Arbeitnehmer eines ausländischen Transportunternehmens**

RA Dr. Sven Lohse / Nadine Germeroth, Düsseldorf

DB1303489

S. 1334

Arbeitsvertragsrecht/Entgeltrecht

#### **Wirksamkeit von Verfallklauseln in Altverträgen vor Inkrafttreten des MiLoG**

RAin/FAinArbR Dr. Andrea Panzer-Heemeier /

RAin Carina Engelhard, MLE, Düsseldorf

DB1304016

S. 1335

Urlaubsrecht

#### **Diskriminierende Urlaubsstaffelung nach dem Lebensalter**

RAin Cornelia-Cristina Scupra, Frankfurt/M.

DB1303432

S. 1336

1. Oktober 2019 | Düsseldorf

## Fachtagung Betriebliche Altersversorgung

- Die betriebliche Altersversorgung im Herbst 2019
- Doppelverbeitragung und der neue Arbeitgeber-Zuschuss von 15%
- Digitalisierung von Benefits
- Intelligente Gestaltung vereinheitlichter Vorsorgeinformation
- Aktuelle Themen im Steuer- und Arbeitsrecht
- Kapitaleistung statt Rente
- Die neue bAV – das Harmonisierungs- oder Finanzierungsprojekt

Jetzt Vorteilspreis  
für Abonnenten nutzen!

### VERANSTALTUNGSDetails

Termin:

1. Oktober 2019 | 9.30 – 17.00 Uhr

Veranstaltungsort:

Van der Valk Airporthotel, Düsseldorf

Teilnahmegebühr:

695 € zzgl. MwSt. bis 15.08.2019,  
danach 795 € zzgl. MwSt.

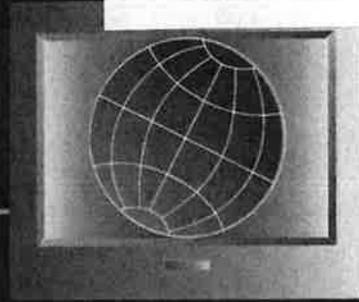
Vorzugsrabatt für Abonnenten von  
DER BETRIEB: 50 € Rabatt auf den  
geltenden Preis

(Doppelrabattierungen ausgeschlossen)

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

# Kommunikation & Recht

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-Z97



Betriebs-Berater für

● Medien ● Telekommunikation ● Multimedia

6  
K&R

- Editorial: „Der Teufel steckt in den Umsetzungs-Details“  
*Prof. Dr. Kerstin Liesem*
- 361 Ein Jahr DSGVO – Was bisher geschah  
*Dr. Thomas Nägele, Dr. Simon Apel, Alexander Stolz und Timo Bosman*
- 367 One Year After – Geoblocking-Verordnung:  
Fragen und Schnittstellen  
*Dr. Martin Rothermel und Wolfgang Schulz*
- 373 Aktuelle Entwicklungen in der Providerhaftung im Jahr 2018  
*Dr. Christian Volkmann*
- 377 Rundfunk ist ein linearer Informations- und Kommunikationsdienst  
*Prof. Roland Bornemann*
- 380 Zur straf- und jugendschutzrechtlichen Zulässigkeit  
von NS-Symbolik im Mehrspielermodus · *Raphael Wager*
- 386 Länderreport USA · *Clemens Kochinke*
- 388 BGH: Kein Lösungsanspruch gegen Altmeldung zu Strafverfahren  
nach 20 Jahren
- 393 BGH: Das beste Netz: Keine Herabsetzung durch humorvollen  
Werbevergleich
- 402 BGH: Deutschland-Kombi: Wettbewerbsverstoß durch Vermarktung  
von Hörfunkwerbezeiten möglich
- 408 OLG Köln: Unzulässiger Preisvergleich bei Versicherungsportal
- 414 KG Berlin: Unzureichende Datenschutzerklärung und AGB-Verstöße  
bei Anbieter von Online-Diensten
- 426 LG München I: Kein Verstoß gegen Kennzeichnungspflichten  
durch Influencer-Posts
- 429 VG Ansbach: Kein Anspruch auf Urteilsübersendung mit  
minimalen Schwärzungen  
mit Kommentar von *Martin W. Huff*



22. Jahrgang

Juni 2019

Seiten 361 – 432

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

- Priv.-Doz. Dr. Alexander Stöhr, Frankfurt a. M.  
Kleine Banken – Too Small to Survive? – Ein Plädoyer für proportionale Regulierung  
– Teil I – 993
- Rechtsanwälte Dr. Alexander M.H. Längsfeld und Sacha Lürken, München  
Financial Institutions und Finanzinstitute – Zur Auslegung von Übertragungsvorschriften in Kreditverträgen 999

### Rechtsprechung

#### Bankrecht und Kapitalmarktrecht

- |                   |            |               |  |      |
|-------------------|------------|---------------|--|------|
| EuGH              | 21.3.2019  | Rs. C-245/18* | Zur Auslegung von Art. 74 Abs. 2 der Richtlinie 2007/64/EG für den Fall, dass der Zahler einen fehlerhaften Kundenidentifikator angibt   | 1006 |
| Bundesgerichtshof | 13.12.2018 | I ZR 165/17   | Zur Frage, ob die Ausgestaltung des Durchleitungsverfahrens für Finanzierungen, die von der Kreditanstalt für Wiederaufbau gemäß § 3 Abs. 1 KfWG unter Einschaltung von Kreditinstituten gewährt werden, eine geschäftliche Handlung im Sinne von § 2 Abs. 1 Nr. 1 UWG darstellt (hier im Verhältnis zu öffentlich-rechtlich organisierten Sparkassen) | 1007 |
| Bundesgerichtshof | 10.4.2019  | IV ZR 59/18   | Zur Frage, ob die in einer Rechtsschutzversicherung enthaltene Ausschlussklausel für „Streitigkeiten aus Kapitalanlagegeschäften aller Art und deren Finanzierung“ die Geltendmachung eines Anspruchs auf Rückabwicklung einer fondsgebundenen Lebensversicherung nach Widerspruch gemäß § 5a VVG a.F. erfasst   | 1011 |
| Bundesgerichtshof | 19.3.2019  | XI ZR 95/17*  | Beginn der kenntnisabhängigen Verjährungsfrist für Rückforderungsansprüche wegen unwirksamer Bearbeitungsentgelte auch bei Bauspardarlehen nach § 488 BGB mit dem Schluss des Jahres 2011  | 1014 |
| Bundesgerichtshof | 19.3.2019  | XI ZR 280/17* | Kein gesetzlicher Ausschluss des Zugangs eines Zahlungsauftrags an einem Tag, der nach den AGB des Zahlungsdienstleisters kein Geschäftstag ist; zum Begriff des Geschäftstags in § 675n Abs. 1 Satz 2 BGB; Geltung dieses Begriffs auch bei der Frage der Unwiderruflichkeit eines Zahlungsauftrags   | 1017 |
| Bundesfinanzhof   | 20.11.2018 | VIII R 45/15* | Zum Rechtsschutzinteresse einer Drittanfechtungsklage gegen eine Kapitalertragsteuer-Anmeldung sowie zur Verfassungsmäßigkeit und Europarechtskonformität des Vorrangs der Überprüfung der Rechtmäßigkeit der einbehaltenen Kapitalertragsteuer im Festsetzungsverfahren   | 1022 |

## Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof 21.3.2019 IX ZB 47/17

Zu den Anforderungen an die Abberufung eines Gesamtvollstreckungsverwalters wegen seines Verhaltens im Zusammenhang mit einem verfahrensbeendenden Vergleich 1026

Bundesgerichtshof 2.5.2019 IX ZB 67/18

Zur Aufhebung eines Kostenfestsetzungsbeschlusses, wenn danach die Anzeige der Massenunzulänglichkeit erfolgt 1029

## Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof 8.11.2018 I ZB 21/18

Zur Zulässigkeit der Anrufung des staatlichen Gerichts nach § 1032 Abs. 2 ZPO, wenn ein Kläger, der sich zunächst an ein Schiedsgericht gewendet hat, vor dessen Konstituierung Zweifel an dessen Zuständigkeit hat; zur Unwirksamkeit einer in einem Testament angeordneten Schiedsklausel, soweit ein Testamentsvollstrecker als Einzelschiedsrichter auch über Streitigkeiten zwischen den Erben und dem Testamentsvollstrecker entscheiden soll 1031

## Sonstiges

EuGH 14.5.2019 Rs. C-55/18

Zur Auslegung von Art. 3, 5, 6 der Richtlinie 2003/88/EG (System zur Erfassung von Arbeitszeit) 1033

Bundesfinanzhof 23.10.2018 I R 54/16\*

Zur Frage, ob Organe von juristischen Personen ständige Vertreter im Sinne von § 13 AO sein können 1038



## 8. Investmentfondstage der Börsen-Zeitung

Börsen-Zeitung



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

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

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

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

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

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

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

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: 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: mit druck Walter Thiele GmbH & Co. KG, Carl-Friedrich-Gauß-Straße 6, 63263 Neu-Isenburg, Telefon (0 61 02) 30 77 0.

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 96,90 (einschl. 7 % MwSt. € 6,33) + € 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. Urheberschutz besteht auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und deren Leitsätze, soweit sie vom Einsender oder der Redaktion erarbeitet oder redigiert worden sind. Jede Verwertung außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung unzulässig und strafbar. Dies gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

Manuskripte: Die Übersendung eines Manuskripts beinhaltet die Erklärung, dass der Verfasser den Beitrag oder einen Beitrag mit gleichem Gegenstand nicht zeitnah anderweitig anbietet. Für unverlangt eingereichte Manuskripte übernimmt 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

# ÖSTERREICHISCHE RICHTERZEITUNG

ORGAN DER RICHTER UND  
STAATSANWÄLTE ÖSTERREICHS

06/19 | 97. Jahrgang

97 EDITORIAL

99 STANDESPOLITIK

100 WISSENSCHAFT

110 IMPRESSUM

112 PERSONALIA

112 ENTSCHEIDUNGEN

112 Entscheidungsübersicht

114 Zivilsache Nr. 14

115 Strafsache Nr. 15

116 EGMR Nr. 16

118 REZENSIONEN

U3 VERANSTALTUNGSKALENDER

EDITORIAL

## *Alles neu macht der Mai ...*

VON SABINE MATEJKA | SEITE 97

WISSENSCHAFT

## Die Zuständigkeit des Rechtspflegers für die Bestellung eines Zustellkurators

VON DOMINIK RAMMELMÜLLER | SEITE 100

## Das Konstrukt des „disziplinären Überhangs“ – ein Problemaufriss (Teil 1)

VON CHRISTOPH STEININGER UND GERHARD NOGRATNIG | SEITE 103

## Prozessbeschleunigung bei Bauprozesen

VON MATTHIAS RANT | SEITE 108

# GRUR

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z177

Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht

Zeitschrift  
der Deutschen  
Vereinigung für  
gewerblichen  
Rechtsschutz  
und Urheberrecht

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

- 553** INGRID KOPACEK/WOLFGANG MORAWEK  
Aus der Rechtsprechung des BPatG im Jahr 2018  
– Teil II: Patent- und Gebrauchsmusterrecht
- 569** HEIKE SCHWEITZER  
Datenzugang in der Datenökonomie:  
Eckpfeiler einer neuen Informationsordnung
- 581** DOMINIK MEIER  
Private Enforcement der Rechnungslegung  
durch das Lauterkeitsrecht
- 589** SVEN STÜRMAN/KINGA GUZDEK  
Das Verfahren vor den Beschwerdekammern  
des EUIPO nach der EU-Markenrechtsreform  
und die Große Kammer
- 609** BGH  
Zulässige Entfernung von Kunstinstallationen  
in Museum – HHole (for Mannheim)  
(m. Anm. Schulze)
- 621** EuGH  
Voraussetzungen für zulässige Nutzung einer aus  
Testsiegel bestehenden Marke – ÖKO-Test Verlag/  
Dr. Liebe (m. Anm. Sattler)
- 648** BGH  
Kein Verstoß gegen Olympia-Schutzgesetz  
bei Verwendung bestimmter Bezeichnungen  
– Olympiareif (m. Anm. Heermann)

**6/2019**

Seiten 553 bis 664 · 121. Jahrgang · Juni 2019  
München · Frankfurt am Main

  
C.H. BECK



J450201906

→ Editorial . . . . .	233
<i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i>	

ZVB-Aktuell . . . . .	236
-----------------------	-----

## Vergaberecht

### Beitrag

→ Bieterabsprachen und deren Vorbeugung: ausgewählte Fragen – Teil 2. . . . .	238
<b>Bieterabsprachen</b> werden umso wahrscheinlicher, je „günstiger“ die <b>Rahmenbedingungen</b> für solche sind. <b>Ausschreibungsunterlagen und Vergabeverfahren</b> können aber auch so gestaltet werden, dass für etwaige Bieterabsprachen denkbar ungünstige Rahmenbedingungen bestehen und etwaigen Bieterabsprachen dadurch weitgehend vorgebeugt wird. Diese Gestaltungsmöglichkeiten haben jedoch ihren „Preis“. Vorschläge aus dem internationalen Umfeld, wie Bieterabsprachen vorgebeugt werden könne, sind auch nicht immer übernehmbar, weil das europäische und österreichische Vergaberecht diesen Strategien teilweise Grenzen setzt. Der Beitrag bietet einen Überblick über ausgewählte Strategien.	
<i>Von Albert Oppel</i>	

### ZVB-Leitsatzkartei

→ ZVB-LSK 2019/54–63 . . . . .	246
--------------------------------	-----

### Rechtsprechung

→ Zur Widerrufsentscheidung und ihrer Begründung . . . . .	247
<b>BVwG 14. 3. 2019, W187 2214491-2/22E</b>	
<i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Georg Gruber und Thomas Gruber</i>	
→ Leistungsbeschreibung: Wie „eng“ darf sie formuliert sein? . . . . .	251
<b>BVwG 12. 9. 2018, W138 2200339-2/22E, W138 2201255-2/22E, W138 2203735-2/13E</b>	
<i>Mit Anmerkung von Andreas Gföhler und Julia Graf</i>	
→ Mangels Eignungskriterien keine geeignete Ausschreibung . . . . .	255
<b>LVwG VIbg 26. 3. 2019, LVwG-314–1/2019-R11</b>	
<i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Beatrix Lehner</i>	
→ So geht Auslegung . . . . .	258
<b>LVwG Sbg 17. 1. 2019, 405–5/56/1/12–2019</b>	
<i>Mit Anmerkung und Praxistipp von Beatrix Lehner</i>	

# auvertragsrecht

## leitrag

Primäre und sekundäre Bauablaufstörungen. . . . . 260

### Prinzipien der Ersatzfähigkeit

Ursache-Folge-Beziehung, Primärstörung, Behinderung, Sekundärverzögerung, Leistungsabweichung, nachteilige Bauablaufstörung. Im Beitrag wird zunächst Klarheit in den Begriffshinhalten – viele Begriffe, viele Verständnisprobleme. Im Anschluss wird die Ursache-Folge-Beziehung – dh der Zusammenhang zwischen Bauablaufstörungen und daraus resultierenden (primären und sekundären) Bauablaufstörungen – thematisiert. Zuletzt werden die rechtlichen Grenzen für die Geltendmachung der weiter gehenden Folgen von Bauablaufstörungen bei den unterschiedlichen Anspruchsgrundlagen näher beleuchtet

von Ursula Gallistel und Jacqueline Raab

## Rechtsprechung

► Vertrauensverlust als Rücktrittsgrund vom Werkvertrag. . . . . 270

GH 20. 3. 2019, 3 Ob 225/18 m

mit Anmerkung und Praxistipp von Carina Berl

## Musterserie

► Bankgarantie nach § 1170b ABGB . . . . . 272

von Johannes Bousek



## Standards

→ Impressum . . . . . 233

### [MitarbeiterInnen dieses Hefts]

Mag. Carina Berl, Rechtsanwaltsanwältin bei Lessiak & Partner Rechtsanwälte  
Mag. Johannes Bousek, Rechtsanwalt bei Lattenmayer, Luks, Enzinger Rechtsanwälte  
DI. Mag. Ursula Gallistel, Goger, Reismann Bau.Betrieb.Digital Unternehmensberatung GmbH, Lektorin an der TU Wien  
Dr. Andreas Gföhler, Rechtsanwalt bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
Christian Graf, LL.M. (WU), Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
Julia Graf, LL.M., Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
Mag. Christian Gruber, Rechtsanwalt bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
Mag. Georg Gruber, Vergabegericht  
Mag. Thomas Gruber, Richter des Bundesverwaltungsgerichts  
Mag. Jacqueline Guger, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
Mag. Beatrix Lehner, Richterin des Bundesverwaltungsgerichts  
Mag. David Melingo, Rechtsanwaltsanwältin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
Dr. Karlheinz Moick, Rechtsanwalt bei Fauchtmüller Stockert-Rechtsanwälte  
Dr. Albert Oppel, Richter des Verwaltungsgerichts Wien  
Mag. Hannes Pesendorfer, Rechtsanwalt bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
Univ.-Ass. DI Jacqueline Raab, Universitätsassistentin am Institut für interdisziplinäres Bauprozessmanagement an der TU Wien, Mitarbeiterin bei Bauwirtschaftliche Beratung GmbH

### [Der Redaktionsbeirat]

Dr. Stephan Dank, Rechtsanwalt bei Freshfields Bruckhaus Deringer  
Dr. Heimo Ellmer, Leiter der Abteilung Baunormung, Referent für Vergabewesen im österreichischen Normungsinstitut, Lektor an der FH Technikum Kärnten, Sachverständiger  
Dr. Hans Gölls, Sachverständiger für Vergabe- und Verdingungswesen, Autor zahlreicher Publikationen in den Bereichen Bauvertrag und Vergabe

Mag. Reinhard Grasböck, Richter des Bundesverwaltungsgerichts  
Doz. Dr. Brigitte Gutknecht, Institut für Staats- und Verwaltungsrecht der Universität Wien  
Univ.-Prof. DI Dr. Andreas Kropik, Professor für Bauwirtschaft und Baumanagement an der TU Wien, geschäftsführender Gesellschafter der Bauwirtschaftlichen Beratung GmbH mit Sitz in Perchtoldsdorf bei Wien, Sachverständiger  
Dr. Rudolf Lessiak, Rechtsanwalt und Seniorpartner einer Kanzlei mit Schwerpunkt im Vergaberecht  
Dr. Matthias Öhler, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte  
Mag. Franz Pachner, fachkundiger Laienrichter beim BVwG, BMWFW iR

### [BundesländerkorrespondentInnen]

Mag. Otto-Imre Pathy, Landesverwaltungsgericht Vorarlberg  
Dr. Robert Berger, Amt der Salzburger Landesregierung  
Dr. Doris Hattenberger, Universität Klagenfurt  
Mag. Beatrix Lehner, Richterin des Bundesverwaltungsgerichts (Außenstelle Graz)  
Dr. Albert Oppel, Richter des Verwaltungsgerichts Wien  
Mag. Christian Ruzicka, Stadt Wien, MA 63  
Dr. Sigmund Rosenkranz, Senatsvorsitzender des Landesverwaltungsgerichts Tirol  
Mag. Manja Schlossar-Schiretz, Landesverwaltungsgericht Steiermark  
Mag. Karin Schnabl, Landesverwaltungsgericht Steiermark  
Dr. Volker Wurdinger, Landesverwaltungsgericht Tirol

Die veröffentlichten Beiträge geben die persönliche Meinung der/des jeweiligen Autorin/Autors wieder, welche sich nicht unbedingt mit der Meinung der Behörde, der die/die jeweilige Autorin/Autor angehört, decken muss.