

*Herausgeber:*

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

*Herausgeberbeirat:*

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

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

<i>Karl-Georg Loritz/Franz Böni</i>	Die steuerliche Abzugsfähigkeit von Geldbußen wegen Kartellverstößen in Deutschland und in der Schweiz . . . . .	133
<i>Sebastian Louwen</i>	Braucht es mehr materielles Kartellrecht für digitale Plattformen? . . . . .	154
<i>Ulrich Schlack</i>	Das neue Geschäftsgeheimnisgesetz, Schutz für Private vor Privaten – und Behörden? . . . . .	192

### Buchrezension

<i>Hermann Deichfuß</i>	Europäisches, Deutsches und Internationales Kartellrecht, Festschrift für Dirk Schroeder zum 65. Geburtstag . . . . .	207
-------------------------	---	-----



# Internationales Handelsrecht

Zeitschrift für das Recht des internationalen Warenkaufs und Warenvertriebs

## Herausgeber:

Rechtsanwalt Prof. Dr. Rolf Herber (geschäftsführend), Ahlers & Vogel Rechtsanwälte PartG mbB, Schaarsteinwegsbücke 2, 20459 Hamburg, herber@internationales-handelsrecht.net. Verantwortlich für den Textteil. · RiOLG Prof. Dr. Ulrich Magnus, Seminar für ausländisches und internationales, Privat- und Prozessrecht an der Universität Hamburg, Schlüterstraße 28, 20146 Hamburg, frdv160@uni-hamburg.de · Rechtsanwalt Prof. Dr. Burghard Piltz, Ahlers & Vogel Rechtsanwälte PartG mbB, Schaarsteinwegsbücke 2, 20459 Hamburg, piltz@ahlers-vogel.de · Rechtsanwalt Dr. Karl-Heinz Thume, Fries Rechtsanwälte, Bernhardstraße 1, 90431 Nürnberg, thume@friesrae.de

## Inhalt

internationales-handelsrecht.net



### Aufsätze

#### **RA Dr. Boris Dostal, Freiburg – Zur Frage der internationalen Zuständigkeit und des anwendbaren Rechts für Gläubigeranfechtungsklagen**

– Zugleich Anmerkung zur Entscheidung des EuGH vom 4.10.2018

Der Aufsatz fasst die Rechtsprechung zur internationalen Zuständigkeit und zum auf die Gläubigeranfechtung anwendbaren Recht zusammen und geht der Frage nach, ob die Gläubigeranfechtung nach dem Urteil des EuGH vom 4.10.2018 künftig der Rom I-VO unterfällt. .... 89

### Entscheidungen

#### **UN-Kaufrecht (CISG)**

Zu fast allen Fragen im Rahmen der Teile I und II des CISG

(AG des Kantons Basel-Stadt, Entsch. v. 24.8.2018 – ZB.2017.20 (AG.2018.557)) ..... 101

#### **Vertriebsrecht**

Dynamische Erhöhungen gehen auf die Vermittlungstätigkeit zurück und im Zweifel provisionspflichtig

(BGH, Urt. v. 20.12.2018 – VII ZR 69/18, ECLI:DE:BGH:2018:201218UVIIZR69.18.0)  
**m. Anm. Karl-Heinz Thume** ..... 116

Gläubigeranfechtungsklage ist im Rahmen der Brüssel Ia-VO als „vertraglich“ zu qualifizieren

(EuGH, Urt. v. 4.10.2018 – C-337/17) ..... 120

#### **Andere Rechtsfragen**

Verhältnis des zweistufigen Schiedsverfahrens zum Aufhebungsverfahren

(BGH, Beschl. v. 9.5.2018 – I ZB 77/17, ECLI:DE:BGH:2018:090518BIZB77.17.0) ..... 125

Monatsfrist des § 929 Abs. 2 ZPO erfasst auch die Vollziehung eines ausländischen Arrestbefehls

(BGH, Beschl. v. 13.12.2018 – V ZB 175/15, ECLI:DE:BGH:2018:131218BVZB175.15.0) ..... 128



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

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

## Inhalt

**Buchbesprechungen**

*Burghard Piltz, Hamburg* – Brödermann, **UNIDROIT Principles of International Commercial Contracts** – An Article-by-Article Commentary ... 129

**Dokumentation**

*RA Prof. Dr. Burghard Piltz, Hamburg* – 91 Vertragsstaaten des UN-Übereinkommens vom 11.4.1980 über Verträge über den internationalen Warenkauf (UN-Kaufrecht/CISG) ..... 130

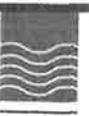
**Aktionsmodul Zivilrecht**

- > **Zöller Zivilprozessrecht**
- > **Zivil- und Zivilverfahrensrecht**
- > **Arbeitsrecht**
- > **Familienrecht**
- > **Miet- und WEG-Recht**

**Jetzt 4 Wochen  
gratis nutzen!**

**5 MODULE  
3 NUTZER  
1 PREIS**

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

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Wolfram Hitz: Anrechnung von Vordienstzeiten auf den Urlaubsanspruch – Schwerpunkt Studienzeiten**

3

Das österreichische Urlaubsgesetz kennt einen erhöhten Urlaubsanspruch nach 25 Jahren Dienstzeit. Da die Verweildauer in einem Unternehmen in den letzten Jahren tendenziell kürzer geworden ist, kommt der Anrechnung von Vordienstzeiten eine immer höhere Relevanz zu, um die sechste Urlaubswoche zu erreichen. Dabei zeigt sich, dass insbesondere im Bereich der Studienzeiten ein gesellschaftlicher Wandel zu bemerken ist: Studien laufen parallel zum Arbeitsverhältnis bzw es werden nach dem Bologna-System (Bachelor und Master) oder aufgrund eines lebenslangen Lernens mehrere Studien abgeschlossen. Wie damit aus Sicht des UrlG umzugehen ist, erläutert Mag. *Wolfram Hitz* in seinem aktuellen Beitrag.

**RECHTSPRECHUNG****» VERTRAGSBEDIENSTETENRECHT**

Selbstkündigung eines wegen Kinderbetreuung teilzeitbeschäftigten Vertragsbediensteten – Abfertigung?	6
VBO: Anordnung zur Außendiensttätigkeit – keine Versetzung	7
Umdeutung einer unberechtigten Entlassung eines Vertragsbediensteten in eine Kündigung	8
Kündigung wegen Dienstunfähigkeit: Risiko einer ungünstigen Zukunftsprognose	9
VBO: Kündigung eines Müllauflegers wegen Dienstunfähigkeit	10
Beendigung des DV eines begünstigten behinderten Vertragsbediensteten nach langem Krankenstand	11

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Gewerbliche Arbeiten ohne Gewerbeberechtigung: UV-Schutz	13
Kein Anspruch auf Waisenpension bei Gewährung eines Stipendiums und AMS-Leistungen	14

**» STEUERRECHT**

Abgabenerhöhung bei Selbstanzeige anlässlich einer GPLA	16
BFG: Aufenthalt in Privatklinik als außergewöhnliche Belastung	17

**AUS DEN BEHÖRDEN****» FINANZMINISTERIUM**

Abänderung des DBA Russische Föderation	19
---	----

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

**IMPRESSUM**

18

12. Jahrgang / Juni 2019 / Nr. 6

# BFG <sup>D3-Z45</sup>

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

**BFG-Entscheidungen aus erster Hand**

**Linde**  
[www.lindeverlag.at](http://www.lindeverlag.at)

## **Interview**

Dr. Sabine Schmidjell-Dommes, Abteilungsleiterin im BMF

## **BFG und Höchstgerichte**

Dreijahresverteilung einer Pensionsabfindung

Einbringung und Einschränkung des Besteuerungsrechts

VfGH segnet Geschäftsverteilung ab

## **Außergewöhnliche Belastungen**

Künstliche Befruchtung während Lebensgemeinschaft

## **Grunderwerbsteuer**

Die „Baulandentscheidungen“ des BFG

## **Umsatzsteuer**

Besteuerung nichtbuchführungspflichtiger Landwirte

## **Abgabenverfahren**

Vertretung im Verfahren vor dem BFG

## Inhalt

### „Die Sicherstellung der global einheitlichen Anwendung des Principal-Purpose-Tests wäre wichtig“

Im BFGjournal zu Gast: Dr. Sabine Schmidjell-Dommes, Leiterin der Abteilung für Internationales Steuerrecht im BMF, im Gespräch mit Dr. Angela Stöger-Frank 234

### BFG und Höchstgerichte: Dreijahresverteilung einer (teilweisen) Pensionsabfindung und Zeitpunkt der Anrechnung der Lohnsteuer

(VwGH 3. 4. 2019, Ro 2018/15/0009; BFG 17. 5. 2018, RV/5100403/2018; VwGH 31. 1. 2019, Ro 2018/15/0008; BFG 12. 3. 2018, RV/6100364/2017 – Erich Schwaiger) 239

### Finanzierung von Forschung und Entwicklung gegen Erwerb von Anteilen am Produkt

(BFG 15. 5. 2019, RV/2101828/2016) 243

### Kosten für künstliche Befruchtung im Rahmen einer Lebensgemeinschaft – außergewöhnliche Belastung?

(BFG 7. 11. 2018, RV/7100816/2018 – Karl Fink) 244

### BFG und Höchstgerichte: Einbringung – Einschränkung des Besteuerungsrechts an den Gegenleistungsanteilen

(BFG 11. 2. 2019, RV/1100533/2018; VwGH 18. 10. 2018, Ro 2016/15/0032; BFG 6. 6. 2016, RV/1100018/2014 – Jan Knesl / Pavel Knesl / Michael Zwick) 249

### Die grunderwerbsteuerlichen „Baulandentscheidungen“ des BFG

(Hedwig Bavenek-Weber) 255

### Vorsteuerabzug bei beabsichtigter steuerpflichtiger Vermietung

(BFG 6. 5. 2019, RV/7101631/2016) 265

### Nichtbuchführungspflichtigen Landwirten ist die Umsatzbesteuerung nach allgemeinen Bestimmungen nicht zumutbar

(BFG 26. 2. 2019, RV/7101189/2018 – Michael Tumpel) 266

### Vertretung im Verfahren vor dem Bundesfinanzgericht

(BFG 27. 2. 2019, RV/6101073/2015 – Karl Heinz Klumpner) 273

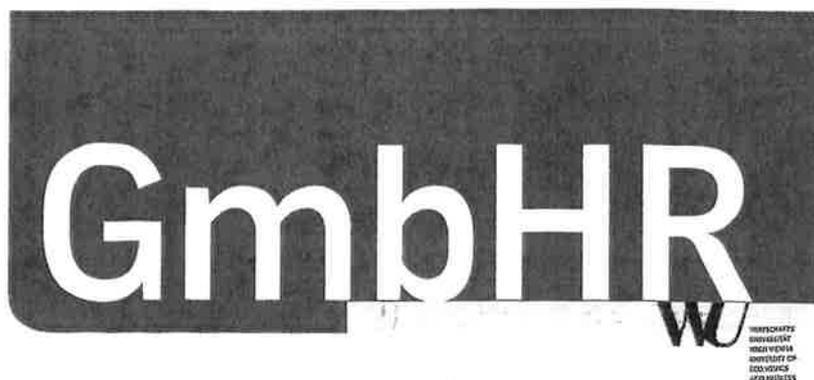
### BFG und Höchstgerichte: VfGH segnet Geschäftsverteilung ab

(VfGH 26. 11. 2018, E 3015/2017; 26. 11. 2018, E 4495/2017; 25. 2. 2019, E 4155/2018 – Michael Kotschnigg) 276

### Impressum

238





D3-L43

# GmbHRundschau

Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

[gmbhr.de](http://gmbhr.de)

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

Beratermodul  
**GmbHR**

<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Udo Kornblum</b> – Bundesweite Rechtstatsachen zum Unternehmens- und Gesellschaftsrecht (Stand 1.1.2019) .....	689
	<b>Christian Levedag</b> – Ausgewählte ertragsteuerliche Entwicklungen bei der atypisch stillen Gesellschaft und (a)typisch stillen Unterbeteiligung .....	699
<b>GmbH-Beratung &gt;</b>	<b>Ralph Wagner</b> – Teilnahme-Quorum als Beschlussfähigkeits-Voraussetzung für die Gesellschafterversammlung? .....	708
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	<b>Geschäftsführer:</b> Zur Bestimmung der Höhe einer Abfindung bei fehlender vertraglicher Regelung in Aufhebungsvertrag (OLG Düsseldorf, Urt. v. 25.4.2019 – 6 U 28/18) .....	710
	<b>Insolvenz:</b> Möglichkeit des Erhalts kurzfristig abrufbarer Darlehensmittel, Behandlung wie Patronatserklärung (OLG Rostock, Urt. v. 22.1.2018 – 6 U 10/14) .....	719
	<b>Außensteuergesetz:</b> Rechtsprechungsänderung zur sog. Sperrwirkung nach Art. 9 Abs. 1 OECD-MustAbk (BFH, Urt. v. 27.2.2019 – I R 73/16) <i>m. Anm. Gottfried E. Breuninger</i> .....	725
	<b>Umsatzsteuer:</b> Identität von Rechnungsaussteller und leistendem Unternehmer bei Vorsteuerabzug (BFH, Urt. v. 14.2.2019 – V R 47/16) <i>m. Anm. Jürgen Scholz/Philipp Carlson</i> .....	731
	<b>Umwandlung:</b> Rückbeziehung der Umwandlung einer Freiberufler-Personengesellschaft in GmbH & Co. KG – kein Einfluss auf Beginn der Gewerbesteuerpflicht (FG Sachsen-Anhalt, Urt. v. 30.5.2018 – 2 K 1235/14) <i>m. Anm. Martin Weiss</i> .....	742
<b>GmbHR im Blickpunkt</b>	<b>Kerstin Deiters</b> – Mitbestimmungsrecht des Betriebsrats bei Mitarbeiterbefragungen .....	R192

**GmbHR****GmbHRundschau**Zeitschrift für Gesellschafts-, Unternehmens- und Steuerrecht  
der GmbH und GmbH & Co. KG**Herausgeber:**

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

**in Verbindung mit** Prof. Dr. Walter Bayer, Friedrich-Schiller-Universität Jena · RA/StB Vors. RiBFH a.D. Prof. Dr. Dietmar Gosch, WTS Steuerberatungsgesellschaft mbH, Hamburg/München · WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu, dhpg Dr. Harzem & Partner mbB, Bonn · Ltd. RegDir. Ralf Neumann, Finanzamt für Groß- und Konzernbetriebsprüfung, Aachen · RA Prof. Dr. Jochem Reichert, SZA Schilling, Zutt & Anschutz, Mannheim**Herausgeber-Beirat:**

Prof. Dr. Georg Crezelius, Of Counsel, Linklaters LLP, München · Prof. Dr. Dettlef Kleindiek, Universität Bielefeld · RiBFH Dr. Christian Levedag, LL.M. Tax, München · Notar Dr. Thomas Wachter, München · RA/StB Prof. Dr. Götz Tobias Wiese, WIESE LUKAS PartG mbB, Hamburg

**Inhalt**

gmbhr.de

**Aufsätze****Prof. em. Dr. Udo Kornblum – Bundesweite Rechtstatsachen zum Unternehmens- und Gesellschaftsrecht (Stand 1.1.2019)**

Der Bericht schreibt den des letzten Jahres (GmbHR 2018, 669 ff.) fort, der sich mit dem Jahr 2017 befasste. Er lässt erkennen, dass sich der Aufwärtstrend der in den deutschen Handelsregistern eingetragenen Unternehmens- und Gesellschaftsbestände fortgesetzt hat, denn abermals gab es in den zwölf Registerrubriken deutlich mehr Zuwächse als Abnahmen. .... 689

**RiBFH Dr. Christian Levedag, LL.M. – Ausgewählte ertragsteuerliche Entwicklungen bei der atypisch stillen Gesellschaft und (a)typisch stillen Unterbeteiligung**

Der Beitrag behandelt die jüngere Rechtsprechung des BFH zu den Anforderungen an die Mitunternehmerstellung des Stillen in der GmbH & atypisch Still. Zudem werden Fragen des Eintritts in eine GmbH & atypisch Still und zur Gewerbesteuer erörtert. Im Bereich der typisch und atypisch stillen Unterbeteiligung an einem Mitunternehmeranteil werden die Anforderungen an die Mitunternehmerstellung des Unterbeteiligten erörtert. .... 699

**GmbH-Beratung****Prof. Dr. Ralph Wagner, LL.M. – Teilnahme-Quorum als Beschlussfähigkeits-Voraussetzung für die Gesellschafterversammlung?**

Es ist weit verbreitet, in GmbH-Verträgen zusätzliche, über den gesetzlichen Kanon hinausgehende Voraussetzungen für die Beschlussfähigkeit einer Gesellschafterversammlung festzulegen. Unter anderem wird häufig vorgesehen, dass Beschlüsse nur gefasst werden dürfen, wenn ein Mindestquorum (z.B. 75 %) des Stammkapitals in der Versammlung vertreten ist. Der Beitrag soll zeigen, weshalb derartige Regelungen nicht nur entbehrlich sind, sondern darüber hinaus im „Ernstfall“ – bei längerem Streit zwischen Gesellschaftern – sogar erheblichen Schaden verursachen können. .... 708



## Inhalt

### Rechtsprechung

#### Gesellschaftsrecht

Geschäftsführer: Zur Bestimmung der Höhe einer Abfindung bei fehlender vertraglicher Regelung in Aufhebungsvertrag	(OLG Düsseldorf, Urt. v. 25.4.2019 – 6 U 28/18).....	710
Geschäftsführer: Auskunftsanspruch zwecks Berechnung des Abfindungsanspruchs trotz faktischer Möglichkeit der Einsichtnahme	(OLG Köln, Beschl. v. 4.10.2017 – 18 U 103/16).....	717
Treuhandkommanditist: Fehlerhaftigkeit der Kalkulation von Schiffsbetriebskosten in Prospekt	(OLG München, Beschl. v. 11.7.2018 – 13 U 2556/17).....	717
Insolvenz: Möglichkeit des Erhalts kurzfristig abrufbarer Darlehensmittel, Behandlung wie Patronatserklärung	(OLG Rostock, Urt. v. 22.1.2018 – 6 U 10/14).....	719

#### Steuerrecht

Außensteuergesetz: Rechtsprechungsänderung zur sog. Sperrwirkung nach Art. 9 Abs. 1 OECD-MustAbk	(BFH, Urt. v. 27.2.2019 – I R 73/16) <i>m. Anm. Gottfried E. Breuninger</i> .....	725
Umsatzsteuer: Identität von Rechnungsaussteller und leistendem Unternehmer bei Vorsteuerabzug	(BFH, Urt. v. 14.2.2019 – V R 47/16) <i>m. Anm. Jürgen Scholz/Philipp Carlson</i> .....	731
Einkommensteuer: Auflösungsverlust – Annahme eines Finanzplandarlehens; Verstoß gegen den klaren Inhalt der Akten	(BFH, Beschl. v. 11.1.2019 – IX B 126/17).....	735
Kapitalertragsteuer: Verdeckte Gewinnausschüttung bei dauerdefizitären kommunalen Eigengesellschaften	(BFH, Urt. v. 11.12.2018 – VIII R 44/15).....	738
Umwandlung: Rückbeziehung der Umwandlung einer Freiberufler-Personengesellschaft in GmbH & Co. KG – kein Einfluss auf Beginn der Gewerbesteuerpflicht	(FG Sachsen-Anhalt, Urt. v. 30.5.2018 – 2 K 1235/14) <i>m. Anm. Martin Weiss</i> .....	742

#### Verwaltungsanweisungen

Mitteilungspflichten bei Auslandsbeziehungen nach § 138 Abs. 2 und § 138b AO in der Fassung des Steuerumgehungsbekämpfungsgesetzes (StUmgBG); Änderung des amtlich vorgeschriebenen Vordrucks zur Erstattung der Mitteilungen nach § 138 Abs. 2 AO (Vordruck BZSt-2), Anlage 1 des BMF-Schreibens vom 5.2.2018 (BStBl. I S. 289)	(BMF, Schr. v. 21.5.2019 – IV B 5 – S 1300/07/10087 – DOK 2019/0389667).....	748
--	--	-----



## Perfekt in Form.

Auch 2019 präsentiert sich der neue *Kirchhof* in Bestform. Mit allen wichtigen Reformen des Einkommensteuerrechts – in gewohnter Tiefenschärfe aufbereitet. Darunter die steuerliche Förderung des Jobtickets, die Abmilderung der kalten Progression für die Veranlagungszeiträume 2019 und 2020 sowie die Folgeänderungen zum Betriebsrentenstärkungsgesetz.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/kest18](http://otto-schmidt.de/kest18)

## Inhalt

**GmbHR Report****GmbHR im Blickpunkt**

**RAin Kerstin Deiters, LL.M., EMBA** – Mitbestimmungsrecht des Betriebsrats bei Mitarbeiterbefragungen ..... R192

**Unternehmensrecht**

Ausgleich von erfolgter Gläubigerbenachteiligung muss eindeutig sein (*Stephan Ulrich*) ..... R193

Außenwirtschaftsrecht bei M&A wird wichtiger (*Stephan Ulrich*) ..... R194

**Steuer- & Bilanzrecht**

BFH: Umqualifizierung eines Gewinnanteils aus einer gewerblich geprägten Fondsgesellschaft in eine Tätigkeitsvergütung (*Christian Levedag*) ..... R194

BFH: Umfang der Bindungswirkung eines Feststellungsbescheids i.S. des § 18 Abs. 1 Satz 1 ASTG (*Christian Levedag*) ..... R195

BFH: Klagebefugnis gegen Feststellungsbescheide nach § 34a Abs. 10 Satz 1 EStG (*Christian Levedag*) ..... R195

BMF: Änderung der Rechtsauffassung zur umsatzsteuerlichen Behandlung der Lieferung von Miteigentumsanteilen (*Georg Geberth / Jürgen Scholz*) ..... R196

OECD: Arbeitsprogramm zur Entwicklung einer Konsenslösung für die steuerlichen Herausforderungen im Zusammenhang mit der Digitalisierung der Wirtschaft (*Georg Geberth / Martin Loibl*) ..... R196

**Arbeits- & Sozialrecht**

Arbeitszeit – Der EuGH hat wieder zugeschlagen (*Claudia Kothe-Heggemann*) ..... R197

Kündigung in Elternteilzeit – Wie ist eine Entlassungsentschädigung zu berechnen? (*Claudia Kothe-Heggemann*) ..... R198

**Wirtschafts-Praxis**

Deutschlands beliebteste Arbeitgeber (*Marianne Gajo*) ..... R198

Bierproduktion in Deutschland 2018 (*Marianne Gajo*) ..... R199

**Zeitschriftenspiegel**

Gesellschaftsrecht ..... R199

Steuerrecht ..... R199

**Wussten Sie schon ...**

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



## Europa kann auch einfach sein.

Die erweiterte Neuauflage des bewährten Handbuchs stellt Bestand und Dogmatik des Europäischen Steuerrechts umfassend und praxisnah dar. Die Implikationen für das deutsche Steuerrecht werden eingehend erläutert, beispielsweise im Beihilferecht, für den Brexit und neu im Mehrwert- und Verbrauchsteuerrecht.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/seu2](https://www.otto-schmidt.de/seu2)

**IN ALLER KÜRZE**

183

**THEMA**

Katharina Rieder: Rechtliche Stolperfallen beim Kauf von WGG-Wohnungen	184
Christian Prader: Der begünstigte Dritte im WGG unter Beachtung allfälliger Umgehungsstrukturen	187
Wolfgang Kolmasch: Fristenhemmung im Sommer	191

**GESETZGEBUNG**

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 21. 6. 2019)	192
--	-----

**RECHTSPRECHUNG****»FAMILIENRECHT**

Umzug des aufenthaltsbestimmungsberechtigten Elternteils als Kindesentführung	193
Gutgläubiger Verbrauch des Unterhalts durch ein studierendes Kind	193
Keine Verfristung der Eheverfehlung wegen Ruhens des Scheidungsverfahrens	193
Aufteilung ehelichen Vermögens – Eigentumsübertragung setzt Leistungsfähigkeit für Ausgleichszahlung voraus	194
Rechtsmittellegitimation von Angehörigen gegen die Auswahl des Erwachsenenvertreters	194

**»SCHULDRECHT**

Keine Bindung des Einzelrechtsnachfolgers an ein obligatorisches Wohnrecht	194
Irrtum über künftige Geschäftsentwicklung als Motivirrtum	194
Mount-Everest-Expedition als Pauschalreise	195

**»MIET- UND WOHNRECHT**

Berechnung des Lagezuschlags über die Grundkosten	195
Kündigung einzelner oder aller an Streitigkeiten beteiligten Mieter	195
Kündigung des Mietvertrags wegen einer strafbaren Handlung eines Mitbewohners	196
Nichtaufgabe bestehender Mietrechte als vereinbarter Kündigungsgrund	196
Kein einstweiliger Mietzins bei Untermiete	196
Konkludente Umwidmung durch geschäftliche Nutzung führt zu keiner unbeschränkten Geschäftsraumwidmung	196
Vermietung der ehemaligen Hausbesorgerwohnung	197
Gerichtliche Neufestsetzung des Aufteilungsschlüssels abweichend vom vereinbarten Schlüssel	197

## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »SCHADENERSATZ

Kein Vorrang-Nachrang-Verhältnis zwischen Skipisten und Skirouten	197
Schutzzweck des Verbots, Sperrlinien zu überfahren	198
Ersatz für Haushaltsleistungen an nicht unterhaltsberechtigte Angehörige	198
Haftung des Waldeigentümers für einen auf eine Straße fallenden Baum	198
Amtshaftung – Schutzzweck von Erhebungen des Arbeitsinspektorats nach Arbeitsunfällen	198

## »VERFAHRENSRECHT

Ordination für Klage auf Ausgleichszahlung gegen Drittstaats-Flugunternehmen	199
Keine Einsichtnahme in hinterlegte Urkunden im Rahmen der Akteneinsicht	199

## LITERATURÜBERSICHT

200

**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: viktoriasafer-eckert@lexisnexis.at

**Abonentenservice:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

Derzeit gilt 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, Mogyer út 53, H-1044 Budapest, ISSN 1996-2428.

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

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

# DER KONZERN

www.der-konzern.de

5

Seite 201 – 244  
Mai 2019  
17. Jahrgang

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z213

» Konzernrecht • Steuerrecht • Rechnungslegung

**Herausgeber:** Prof. Dr. Stefan Simon • Prof. Dr. Andreas Cahn • Dr. Klaus-Dieter Stephan • Dr. Jens Hageböke • Prof. Dr. Ingo Stangl • Prof. Dr. Hans-Joachim Böcking • Prof. Dr. Norbert Winkeljohann

## AUFSÄTZE

*Norbert Röttgen/Michael Hund*

Anforderungen an nichtfinanzielle Erklärungen und Berichte nach dem CSR-Richtlinie-Umsetzungsgesetz (CSR-RUG) insb. für „große“ Sparkassen 201

*Georg Schneider*

Die Leitlinien der EU zur Berichterstattung über nichtfinanzielle Informationen und Unterschiede der Umsetzung der CSR-Richtlinie zwischen Deutschland und Österreich 214

*Jakob Jauch*

Organschaft im kommunalen Bereich: Die Regelung des § 14 Abs. 2 KStG i.d.F. des UStA VermG 220

## ENTSCHEIDUNGEN

*LG München*

Verletzung der organschaftlichen Kompetenzen der Hauptversammlung – Aktienerwerb durch Tausch nach Vorgaben des WpÜG mit Wechsel der Aktionärsstellung zur neuen Konzernobergesellschaft 227

*BFH*

Veräußerungskosten als dem Veräußerungsvorgang zuzuordnende Betriebsausgaben – Kein Abzug von gesellschaftsvertraglich veranlasster Übernahme von GewSt 236

*BFH*

Gewerbsteuerliche Hinzurechnung bei Leasing 238

*FG Düsseldorf*

Keine steuerpflichtige Sachausschüttung durch Zuteilung der Aktien der Hewlett-Packard Enterprise Company im Rahmen des „Spin-offs“ der Hewlett-Packard Incorporated 240

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

*BMF*

Verlustübernahmeregelung bei Organschaften i.S.d. § 17 KStG 244

Im Abonnement enthalten:

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt**  
**FACHMEDIEN**

Wichtige Kundeninformation –  
Bitte umblättern.



## AUFsätze

### KONZERNRECHT

Corporate Governance

**Anforderungen an nichtfinanzielle Erklärungen und Berichte nach dem CSR-Richtlinie-Umsetzungsgesetz (CSR-RUG) insb. für „große“ Sparkassen**

**RA Dr. Norbert Röttgen / RA Michael Hund, beide Berlin**  
Die Veröffentlichung unzureichender oder fehlerhafter nichtfinanzieller Erklärungen ist für den Vorstand und den Aufsichtsrat einer berichtspflichtigen AG oder den Vorstand und Verwaltungsrat einer berichtspflichtigen öffentlich-rechtlichen Sparkasse gleichermaßen riskant. Im Rahmen der unabhängigen Abschlussprüfung ist nur das faktische Vorliegen einer nichtfinanziellen Erklärung zu kontrollieren und zu bestätigen. Den Aufsichtsräten und Verwaltungsräten ist anzuraten, die im CSR-RUG vorgesehene externe inhaltliche Prüfung durchführen zu lassen.

DK1302749

S. 201

### RECHNUNGSLEGUNG/CORPORATE GOVERNANCE

Corporate Governance

**Die Leitlinien der EU zur Berichterstattung über nichtfinanzielle Informationen und Unterschiede der Umsetzung der CSR-Richtlinie zwischen Deutschland und Österreich**

**Univ.-Prof. Dr. Dr. Georg Schneider, Graz**

Der Artikel gibt einen Überblick über die Leitlinien der EU zur Berichterstattung über nichtfinanzielle Informationen und diskutiert deren Bedeutung kritisch. Durch die Leitlinien werden Grundsätze der nichtfinanziellen Berichterstattung etabliert. Der Artikel zeigt am Beispiel des Begriffs der Wesentlichkeit in der nichtfinanziellen Berichterstattung auch auf, dass die Leitlinien bei der Rechtsinterpretation hilfreich sein können. Der Artikel thematisiert in diesem Zusammenhang auch die unterschiedliche Auslegung des Wesentlichkeitsbegriffs in Deutschland und Österreich.

DK1298353

S. 214

### STEUERRECHT

Körperschaftsteuer

**Organschaft im kommunalen Bereich: Die Regelung des § 14 Abs. 2 KStG i.d.F. des UStA VermG**

**StB Dipl.-Fw. (FH) Jakob Jauch, Düsseldorf/Berlin**

Mit der Einführung des § 14 Abs. 2 KStG durch das UStA VermG wurde erstmals die Höhe von Ausgleichszahlungen an außenstehende Anteilseigner ausdrücklich steuerlich reglementiert. Bei der Ermittlung des organschaftlichen Höchstbetrags von Ausgleichszahlungen, die über den gesetzlichen Mindestschutz hinausgehen, ist der Jahresüberschuss der Organgesellschaft heranzuziehen und insb. um Gewinnverwendungen zu bereinigen. Dies können bereits den Jahresüberschuss mindernde Ausgleichszahlungen sein, die in den Regelungsbereich des § 14 Abs. 2 KStG fallen. Der Beitrag betrachtet die Auswirkungen der Neuregelung und mögliche Reaktionen darauf.

DK1304168

S. 220

## ENTSCHEIDUNGEN

### KONZERNRECHT

Kapitalmarktrecht

**Verletzung der organschaftlichen Kompetenzen der Hauptversammlung – Aktienerwerb durch Tausch nach Vorgaben des WpÜG mit Wechsel der Aktionärsstellung zur neuen Konzernobergesellschaft**

**LG München I, Urteil vom 20.12.2018 – 5 HK O 15236/17**

DK1300867

S. 227

### STEUERRECHT

Gewinnermittlung

**Veräußerungskosten als dem Veräußerungsvorgang zuzuordnende Betriebsausgaben – Kein Abzug von gesellschaftsvertraglich veranlasster Übernahme von GewSt**

**BFH, Urteil vom 07.03.2019 – IV R 18/17**

DK1303752

S. 236

Gewerbsteuer

**Gewerbsteuerliche Hinzurechnung bei Leasing**

**BFH, Urteil vom 11.12.2018 – III R 23/16**

DK1303746

S. 238

Kapitalertragsteuer

**Keine steuerpflichtige Sachausschüttung durch Zuteilung der Aktien der Hewlett-Packard Enterprise Company im Rahmen des „Spin-offs“ der Hewlett-Packard Incorporated**

**FG Düsseldorf, Urteil vom 29.01.2019 – 13 K 2119/17 E**

DK1301947

S. 240

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

### STEUERRECHT

Körperschaftsteuer

**Verlustübernahmeregelung bei Organschaften i.S.d. § 17 KStG**

**BMF, Schreiben vom 03.04.2019**

DK1303452

S. 244

40. Jahrgang  
Heft 25–26  
21. 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

BGH zu Entgelten für Barein- und -auszahlungen am Bank- schalter .....	A 49 Nr. 166
BGH: EuGH-Vorlage zur Eintragung einer Zweigniederlassung ...	A 49 Nr. 167
BAG: Kündigung sofort nach Eingang der Massenentlassungs- anzeige zulässig .....	A 49 Nr. 168
OLG Braunschweig/OLG Koblenz: Neues zum Dieselskandal ...	A 50 Nr. 169
BRat: Neue Regeln für den Wertpapierhandel .....	A 50 Nr. 170



### Aufsätze

<i>Heribert Heckschen, Dresden</i> <i>Jannik Weitbrecht, Heidelberg</i>	Sicherungsrechte an Gesellschaftsanteilen und Unternehmens- umwandlung .....	1189
<i>Joachim Zekoll</i> <i>Roman Pfeleiderer, Frankfurt/M.</i>	Prozessfinanzierung im Vereinigten Königreich .....	1199
<i>Oliver Seggewiß, Kleve</i>	Die Prorogationsfähigkeit des Insolvenzverwalters .....	1205

### Rechtsprechung

#### Bank- und Kreditsicherungsrecht

OLG Brandenburg 27. 8. 2018 – 1 U 18/11	Pflichtverletzung eines Sparkassenvorstands durch Gewährung von Sanie- rungskredit an Organ entgegen den Vorgaben von § 15 Abs. 1 KWG .....	1208
---	--	------

## Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

BGH	30. 4. 2019 – II ZR 317/17	<b>Vertretung einer Sparkasse durch den Verwaltungsrat auch gegenüber ausgeschiedenem stellvertretenden Vorstandsmitglied einer Rechtsvorgängerin der Sparkasse</b> . . . . .	1215
BFH	28. 11. 2018 – I R 56/16 +	Keine Gewinnerhöhung durch Aufzinsung des Körperschaftsteuerguthabens nach formwechselnder Umwandlung in eine Personengesellschaft . . . . .	1216
OLG Stuttgart	20. 8. 2018 – 20 W 2/13	Keine Beteiligtenfähigkeit der Erbengemeinschaft im Spruchverfahren . . . . .	1218
OLG Stuttgart	20. 8. 2018 – 20 W 1/13	Zur Schätzung des Verkehrswerts des Aktieneigentums in Spruchverfahren (LS) . . . . .	1225

## Vertrags- und Haftungsrecht

OLG Karlsruhe	25. 5. 2019 – 13 U 144/17	<b>Ersatzlieferung eines Neufahrzeugs durch Verkäufer eines abgasmanipulierten Kfz</b> . . . . .	1225
EuGH	3. 4. 2019 – Rs C-266/18	Zur Missbräuchlichkeit einer Klausel in Verbrauchervertrag über die örtliche Zuständigkeit des Gerichts mit Verweis auf die allgemeinen Vorschriften („Aqua Med“) (LS) . . . . .	1233

## Insolvenz- und Sanierungsrecht

BGH	16. 5. 2019 – IX ZR 44/18	<b>Anwendbarkeit des § 103 InsO nur bei nicht vollständig erfüllten, im Synallagma stehenden Hauptleistungspflichten</b> . . . . .	1233
KG	28. 3. 2019 – 19 W 129/18	Zu den Rechtsfolgen der Insolvenzeröffnung über das Vermögen einer GbR hinsichtlich eines anhängigen Kostenfestsetzungsverfahrens . . . . .	1237
FG Münster	12. 3. 2019 – 15 K 1535/18 U	Im vorläufigen Insolvenzverfahren unter Eigenverwaltung entstandene Umsatzsteuer keine Masseverbindlichkeit . . . . .	1238
OLG Zweibrücken	10. 4. 2019 – 1 U 101/17	Zu Mietschulden als Masseverbindlichkeiten (LS) . . . . .	1243

## Arbeits- und Sozialrecht

BAG	30. 1. 2019 – 10 AZR 299/18 (A) +	<b>EuGH-Vorlage zur Wirksamkeit des Kopftuchverbots eines privaten Unternehmens</b> . . . . .	1244
BAG	20. 2. 2019 – 2 AZR 746/14 +	Diskriminierung durch Kündigung eines katholischen Chefarztes durch katholisches Krankenhaus wegen Wiederverheiratung (LS) . . . . .	1250

## Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

OLG Frankfurt/M.	20. 12. 2018 – 6 W 94/18	Beschwerde des Streithelfers der insolventen Partei gegen nach Unterbrechung des Verfahrens wegen der Insolvenz ergangenen Kostenfestsetzungsbeschluss . . . . .	1251
BGH	3. 7. 2018 – VIII ZR 229/17 +	Antrag auf grenzüberschreitende PKH auch unmittelbar bei der Empfangsbehörde des EU-Mitgliedstaats des Gerichtsstands (LS) . . . . .	1252

**Beilagenhinweis:** Dieser Ausgabe liegen zwei Beilagen der RWS Verlag Kommunikationsforum GmbH, Köln, bei.  
Wir bitten um freundliche Beachtung!

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-EM

WU  
26 | 2019

Restrukturierungsrichtlinie ... GrESt ... Anzeigepflicht ... M&A ... Recht ... Wirtschaft ... 24.6.2019 | 74. Jg. Seiten 1473–1536

## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. Jens M. Schmittmann**

Sanierung, Restrukturierung und Steuern: Ende gut, alles gut?

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Prof. Dr. Moritz Brinkmann, LL.M.**

Mobiliarsicherheiten im Insolvenzeröffnungsverfahren

Zugleich eine Besprechung von BGH, 24.1.2019 – IX ZR 110/17, BB 2019, 712 ff. | 1474

**Prof. Dr. Daniel Graewe, LL.M., RA, und Dr. Martin Pellens, VRiLG**

Überwachungspflicht, Delegation und Darlegungslast des Geschäftsführers in der Unternehmenskrise | 1478



## STEUERRECHT

Dipl.-Kfm. **Tino Duttiné, StB**

Steuerrechtliche Aspekte der Unternehmensrestrukturierung, speziell mit treuhänderischer Absicherung | 1493

**Michael Krumwiede, StB, und Manuela Gräbner, LL.M.**

Insolvenzrechtliches Aufrechnungsverbot – Aktuelle BFH-Rechtsprechung | 1499

**Dr. Axel von Bredow, MBR, StB, und Sebastian Gibis, M.Sc.**

Anzeigepflichten für Steuergestaltungen – Ein Überblick, aber wer hat den Durchblick? (Teil II) | 1502

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

Dipl.-Kfm. **Bernd Richter, WP/StB, und Benedikt Schemminger**

Neufassung des IDW S 6: Kommt die Disruption zu kurz? | 1512

**Juliana Holle, LL.M., und Dr. André Schröer**

Vorinsolvenzliches Sanierungsverfahren im Kontext der Anreizwirkungen von M&A-Prozessen | 1517

## ARBEITSRECHT

**Dr. Thomas Granetzny, RA, und Ilka Esser**

Arbeitsrechtliche Besonderheiten in der Insolvenz – insbesondere im Rahmen eines Unternehmenskaufs | 1524

Schwerpunktheft  
Insolvenzrecht

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

1473

#### Entscheidungen

**BGH:** Recht des Verwalters im Insolvenzverfahren über das Vermögen des Uritennehmers zur Erfüllungswahl oder Ablehnung der Erfüllung (16.5.2019 – IX ZR 44/18)

#### Aufsätze

**Prof. Dr. Moritz Brinkmann, LL.M.**

1474

#### Mobiliarsicherheiten im Insolvenzverfahren

**Zugleich eine Besprechung von BGH, 24.1.2019 – IX ZR 110/17, BB 2019, 712 ff.**

Einfache und verlängerte Eigentumsvorbehalte sowie Sicherungsübereignungen und Globalzessionen sind alltägliche Sicherungsmittel von Lieferanten und Banken. Insofern ist es ein gutes Zeichen, dass Entscheidungen des IX. Senat zu diesem Fragenkreis vergleichsweise selten sind. Dies spricht dafür, dass die praktisch relevanten Fragen weitgehend geklärt sind. Am 24.1.2019 hat sich der BGH allerdings wieder einmal zur Behandlung von Mobiliarsicherheiten in der Insolvenz zu Wort gemeldet und damit zwei Fragen geklärt, die die Behandlung von Mobiliarsicherheiten im Eröffnungsverfahren betreffen.

**Prof. Dr. Daniel Graewe, LL.M., RA, und Dr. Martin Pellens, VRiLG**

1478

#### Überwachungspflicht, Delegation und Darlegungslast des Geschäftsführers in der Unternehmenskrise

Für die GmbH existiert in § 64 GmbHG ein haftungsbewehrtes Zahlungsverbot zum Schutz der Gläubiger. Danach müssen Geschäftsführer solche Zahlungen erstatten, die sie nach Eintritt der Insolvenzreife vorgenommen haben, wenn diese nicht mit der Sorgfalt eines ordentlichen und gewissenhaften Geschäftsleiters vereinbar waren. Den Geschäftsführer trifft nach einer verbreiteten Ansicht schon bei ersten Anzeichen der Krise eine umfassende Überwachungs- und Kontrollpflicht in Bezug auf solche Zahlungen. Ziel ist es, Masseverkürzungen im Vorfeld des Insolvenzverfahrens zu verhindern. Während die neuere Rechtsprechung des BGH (BGH, 18.11.2014 – II ZR 231/13; BB 2015, 65, und BGH, 23.6.2015 – II ZR 366/13, BB 2015, 2128 m. BB-Komm. Römermann) zur Auslegung des Begriffs der „Zahlung“ im Rahmen der Masseschmälerungshaftung eine Erschwerung der Durchsetzung von Haftungsansprüchen gegen (ehemalige) Geschäftsführer bedeutet (und für diese umgekehrt eine erleichterte Möglichkeit der Enthaltung), hält die Rechtsprechung an den von ihr postulierten – in der Unternehmenskrise gesteigerten – Anforderungen an die Überwachungspflichten der Geschäftsführer fest. Für diese stehen regelmäßig Fragen nach krisennahen Überwachungspflichten, Exkulpationsmöglichkeiten und der gerichtlichen Darlegungslast bei Pflichtverstößen im Mittelpunkt des Interesses.

#### Entscheidungen

**BGH:** Keine insolvenzspezifischen Pflichten der zur Hinterlegungsstelle bestimmten Bank zum Schutz der Insolvenzmasse – Unzulässigkeit von Anderkonten als Insolvenzkonten (7.2.2019 – IX ZR 47/18 – dazu BB-Kommentar von **Dr. iur. Sven-Holger Undritz, RA**)

1483

**BGH:** Entfall des Benachteiligungsvorsatzes bei Kenntnis des Anfechtungsgegners von der Schlüsselbarkeit eines Sanierungskonzepts (28.3.2019 – IX ZR 7/18)

1489

**OLG Frankfurt a.M.:** Keine Haftung eines Restrukturierungsberaters wegen unterlassenen Hinweises auf Insolvenzantragspflicht – Solon SE (29.3.2019 – 8 U 218/17)

1490

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

1491

#### Entscheidungen

**EuGH:** Mehrwertsteuer – Selbstständigkeit eines Aufsichtsratsmitglieds einer Stiftung (13.6.2019 – C-420/18)

**EuGH-Schlussanträge:** An den Umsatz anknüpfende Steuer für Telekommunikationsunternehmen – Benachteiligung ausländischer Unternehmen durch progressiv wirkenden Steuertarif (13.6.2019 – C-75/18)

**FG Münster:** Betriebsaufspaltung – erlittene Vermögensverluste im Zusammenhang mit einer typisch stillen Beteiligung am Besitzunternehmen (9.4.2019 – 2 K 2576/17 E)

**FG München:** Schenkungsteuer bei der Ermittlung des Veräußerungsgewinns aus dem Verkauf einer wesentlichen Beteiligung (19.3.2019 – 12 K 2574/18)

**FG Köln:** Junges Verwaltungsvermögen im Fall des Aktivtauschs bzw. einer Vermögensumschichtung (10.8.2018 – 7 K 594/16)

#### Gesetzgebung

**BMF:** G20-Durchbruch zur Mindestbesteuerung

#### Aufsätze

#### Restrukturierungsrichtlinie

Dipl.-Kfm. **Tino Duttiné, StB**

1493

#### Steuerrechtliche Aspekte der Unternehmensrestrukturierung, speziell mit treuhänderischer Absicherung

Der Beitrag befasst sich mit der Unternehmensrestrukturierung und -sanierung, möglichen Sicherungsmaßnahmen und den steuerrechtlichen Auswirkungen der verschiedenen Gestaltungsmöglichkeiten. Es wird erörtert, ob Sicherungsmaßnahmen zu einer anderen als der bisherigen steuerrechtlichen Zuordnung führen, und welche Rolle § 8c KStG spielt.

**Michael Krumwiede, StB, und Manuela Gräbner, LL.M.**

#### GrES

1499

#### Insolvenzrechtliches Aufrechnungsverbot – Aktuelle BFH-Rechtsprechung

Mit Urteil vom 15.1.2019 – VII R 23/17 hat der BFH seine bisherige Rechtsprechung aufgegeben und entschieden, dass eine Aufrechnung eines Grunderwerbsteuer-Erstattungsanspruchs für einen vor der Insolvenzeröffnung geschlossenen Kaufvertrag mit Schulden durch die Finanzbehörden nicht zulässig ist. Der Beitrag beleuchtet das aktuelle Urteil.

#### Anzeigepflicht

**Dr. Axel von Bredow, MBR, StB, und Sebastian Gibis, M.Sc.**

1502

#### Anzeigepflichten für Steuergestaltungen – Ein Überblick, aber wer hat den Durchblick? (Teil II)

Seit dem 30.1.2019 existiert ein Entwurf eines Gesetzes, das die EU-Richtlinie zur Anzeigepflicht von grenzüberschreitenden Steuergestaltungen in nationales Recht umsetzen soll (Referentenentwurf). Die Unbestimmtheit des Gesetzes, die enge Anzeigefrist sowie die weitreichende Rückwirkung der Meldepflicht stellen die Intermediäre wie auch die Steuerpflichtigen vor große Herausforderungen. Der zweite Teil des Beitrags (Teil I: BB 2019, 1303) erläutert die einzelnen Kennzeichen, die nach dem Gesetz eine meldepflichtige Steuergestaltung ausmachen.

#### Entscheidung

**FG Düsseldorf:** Steuerpflicht von Einrichtungen zur Unterbringung und Betreuung von Asylbewerbern, Aussiedlern und Flüchtigen (9.11.2018 – 1 K 3578/15 U – dazu BB-Kommentar von

1509

**Dennis Janz, LL.M., StB**)

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**EFRAG:** Stellungnahmeentwurf zu den vorgeschlagenen Änderungen am Handbuch für den IFRS-Konsultationsprozess

**EFRAG:** Fragebögen zu Hedge-Aktivitäten von Versicherungsunternehmen

#### Wirtschaftsprüfung

**IESBA:** Neuer Code of Ethics am 15.6.2019 in Kraft getreten

**WPK:** Berufsaufsicht 2018 – Trotz Neuregelungen des APAREG Zahlen weitgehend konstant

### Aufsätze

Dipl.-Kfm. **Bernd Richter**, WP/StB, und **Benedikt Schemminger**

#### Neufassung des IDW S 6: Kommt die Disruption zu kurz?

Da Unternehmen sich zunehmend mit veränderten wirtschaftlichen Rahmenbedingungen konfrontiert sehen, besteht die Notwendigkeit, bisherige Handlungsweisen zu hinterfragen und ggf. anzupassen. Dies gilt auch, wenn sichergestellt werden soll, dass im Zuge einer Sanierung die Wettbewerbsfähigkeit des betroffenen Unternehmens nachhaltig wiederhergestellt wird. Die Neufassung des IDW S 6 greift diese Entwicklungen auf und verweist erstmalig an verschiedenen Stellen auf die Herausforderungen der Digitalisierung. In dem Beitrag wird untersucht, inwieweit andere disruptive, von der Digitalisierung losgelöste Faktoren die Frage der Zukunftsfähigkeit betreffen und folglich ein stärkeres Gewicht bei der Beurteilung der Sanierungsfähigkeit gemäß IDW S 6 bekommen sollten. Zum anderen werden konkrete Ansätze für die bereits im Standard geforderte Implementierung von Digitalisierungsstrategien gegeben, einhergehend mit einem kurzen Exkurs zu den daraus resultierenden organisatorischen Transformationserfordernissen.

M&A

**Juliana Holle**, LL.M., und **Dr. André Schröer**

#### Vorinsolvenzliches Sanierungsverfahren im Kontext der Anreizwirkungen von M&A-Prozessen

Für die Suche eines Kapitalgebers in Sanierungssituationen werden häufig „distressed M&A“-Berater engagiert. Diese Investorenprozesse erfordern die Kenntnis der besonderen rechtlichen Rahmenbedingungen sowie andere Prozessdesigns als Investorenprozesse von nicht-krisenbehafteten Unternehmen (im Folgenden: healthy M&A-Transaktion). Während innerhalb von healthy Transaktionen im Regelfall eine eindeutige Auftraggeber-Auftragnehmer-Beziehung zwischen dem Gesellschafter des Zielunternehmens und dem M&A-Berater vorliegt, ist fraglich, ob diese eindeutige Beziehung auch bei distressed M&A-Prozessen vorliegt. In dem Beitrag werden zunächst die Auswirkungen, die unterschiedliche Sanierungsverfahren auf die Anreizbeziehung zwischen Auftraggeber und M&A-Berater haben, näher betrachtet. Dazu wird die Prinzipal-Agent-Theorie als Ausgangsbasis der Auftragnehmer und -geber-Beziehung dargestellt und innerhalb dieser Beziehung auf die unterschiedlichen Stadien einer möglichen M&A-Auftragsbeziehung übertragen. Dann folgt die Diskussion von Lösungsansätzen.

### Neuerscheinung Buch

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

Lösungen nach HGB und IFRS

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

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

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Kündigung im kirchlichem Arbeitsverhältnis wegen illoyalem Verhalten i. S. d. Konfessionszugehörigkeit (20.2.2019 – 2 AZR 746/14)

**BAG:** Zum Anspruch auf Sachleistungen aufgrund von Gesamtzusage durch abgelöste Betriebsvereinbarung (30.1.2019 – 5 AZR 450/17)

**BAG:** Begrenzung von Zusatzleistungen durch ablösenden Betriebsvereinbarung (30.1.2019 – 5 AZR 442/17)

**BAG:** Kündigung sofort nach Eingang der Massenentlassungsanzeige wirksam (13.6.2019 – 6 AZR 459/18)

### Aufsatz

**Dr. Thomas Granetzny**, RA, und **Ilka Esser**

#### Arbeitsrechtliche Besonderheiten in der Insolvenz – insbesondere im Rahmen eines Unternehmenskaufs

Wird über das Vermögen eines Arbeitgebers ein Insolvenzverfahren eröffnet, stehen die Arbeitsverhältnisse häufig im Fokus. Dies ist zum einen dem Umstand geschuldet, dass die Personalkosten vielfach einen großen, wenn nicht den größten, Kostenblock in einem Unternehmen ausmachen. Hinzu kommt, dass im Kontext der Arbeitsverhältnisse eine Vielzahl von Akteuren betroffen sind, deren teils gegenläufige Interessen in einen angemessenen Ausgleich gebracht werden müssen.

### Entscheidung

**LAG Nürnberg:** Weisung des Arbeitgebers zum persönlichen An- und Abmelden am Arbeitsplatz mitbestimmungspflichtig (20.12.2018 – 5 TaBV 61/17)

1511

1523

1512

1524

1517

1529

# Save the date

## RdF-Workshop

Aktuelle rechtliche und steuerliche Aspekte der Anlageklasse Immobilien

am 29. Oktober 2019  
in Frankfurt am Main

Recht der  
Finanzinstrumente

Betriebs-Berater-Kapitalmarkt

Workshop

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

## Die Erste Seite

**Prof. Dr. Jens M. Schmittmann**

**Sanierung, Restrukturierung und Steuern:  
Ende gut, alles gut?**

**Impressum/Vorschau**

VIII



# Wirtschaftsstrafrecht und Haftung im Unternehmen

Zeitschrift für Wirtschaftsstrafrecht, Steuerstrafrecht und Unternehmensrecht

## Beirat (geschäftsführend):

RA Dr. Burkard Göpfert · RAin Dr. Simone Kämpfer · RA Prof. Dr. Christoph Knauer · RA Prof. Dr. Gerd Krieger · Prof. Dr. Hans Kudlich · RA Dr. Michael Racky (WisteV) · RA Dr. Rainer Spatscheck · RA Prof. Dr. Michael Tsambikakis · RAin Renate Verjans

## Beirat:

RA Dr. Markus Adick · RA Folker Blittmann · RA Dr. Lars Böttcher · RAin Dr. Margarete Gräfin von Galen · RA Prof. Dr. Ferdinand Gillmeister · Prof. Dr. Matthias Jahn · RA Dr. Thomas Keul · RA Christoph Lepper, LL.M. · RA Prof. Dr. Holger Matt · RA Dr. Bernd Rainer Mayer · RA Jes Meyer-Lohkamp · RAin Dr. Regina Michalke · RA Dr. Panos Pananis · RA Dr. Markus S. Rieder · RAin Dr. Heide Sandkuhl · RA Dr. Jörg Schauf · RAin Dr. Hellen Schilling · RA Dr. Bernd Wilhelm Schmitz · RA Dr. Oliver Sieg · RA PD Dr. Gerson Trüg · RA Dr. Florian Ufer · RA Nikolai Venn · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · RA Dr. Marko Voß

## Inhalt

zwh-online.de



### Aufsätze

#### **Till Komma – Der Schutz der finanziellen Interessen der EU durch die Europäische Staatsanwaltschaft**

Der Beitrag stellt die Europäische Staatsanwaltschaft vor und legt dabei ein besonderes Augenmerk auf ihren Aufbau, ihre Zuständigkeit und die Besonderheiten der zu erwartenden grenzüberschreitenden Ermittlungen. Daneben wird der deutsche Regierungsentwurf zur Normierung jener Straftaten diskutiert, die sich gegen die finanziellen Interessen der Europäischen Union richten und von der Europäischen Staatsanwaltschaft zukünftig verfolgt werden. .... 137

#### **Dr. Marcus Bergmann – Strafbare Selbstgeldwäsche und Drei-Phasen-Modell –** Zugleich Besprechung von BGH, Beschl. v. 27.11.2018 – 5 StR 234/18

Mit Beschluss vom 17.11.2018 (5 StR 234/18) hat der BGH über die Strafbarkeit der Selbstgeldwäsche bei Einzahlungen auf ein Bankkonto durch den Vortäter entschieden, auf das dieser zurückgreifen konnte. Die Entscheidung gibt Gelegenheit, die Strafbarkeitsvoraussetzungen zu reflektieren und dabei Bezüge zum klassischen Drei-Phasen-Modell der Geldwäsche aufzuzeigen. .... 143

#### **Dr. Christian Brand – Zur Schutzgesetzeigenschaft der Buchführungs- und Bilanzierungspflichten –** Zugleich Besprechung von BGH, Urt. v. 11.12.2018 – II ZR 455/17

Nachdem der zweite Zivilsenat des BGH in einer Entscheidung aus dem Jahr 1994 aussprach, es sei nicht unplausibel, die §§ 283 Abs. 1 Nrn. 5-7, 283b StGB als Schutzgesetze i.S.d. § 823 Abs. 2 BGB zu begreifen, hat er eine breite Debatte über die Schutznormqualität der §§ 283 Abs. 1 Nrn. 5-7, 283b StGB, aber auch der §§ 41 GmbHG, 91 AktG und §§ 238 ff. HGB angestoßen. Mit der aktuellen Entscheidung des zweiten Zivilsenats dürfte diese Debatte ihren vorläufigen Endpunkt erreicht haben. .... 146

### Rechtsprechung

#### Wirtschaftsstrafrecht

Selbstgeldwäsche durch Einzahlung auf ein für den Täter geführtes Bankkonto (BGH, Beschl. v. 27.11.2018 – 5 StR 234/18) ..... 152  
Zur der Auslegung des Arbeitgeberbegriffs im Rahmen des § 266a StGB (BGH, Beschl. v. 13.12.2018 – 5 StR 275/18) .....  
**m. Anm. Moritz Lange** ..... 155



**Aktionsmodul Gesellschaftsrecht**, die perfekte Online-Bibliothek. Jetzt 4 Wochen kostenlos nutzen:  
[www.otto-schmidt.de/akgr](http://www.otto-schmidt.de/akgr)

## Inhalt

### Steuerstrafrecht

Kompensationsverbot bei Vorsteuern

(BGH, Urt. v. 13.9.2018 – 1 StR 642/17)

*m. Anm. Christian Winkel / Julia Handzik* ..... 162

### Zivilrecht

Zur Schutzgesetzzeigenschaft des § 283b Abs. 1 Nr. 3 Buchst. a StGB

(BGH, Urt. v. 11.12.2018 – II ZR 455/17)

..... 165

### Verfahrensrecht

Zum gerichtlichen Hinweis vor Einziehung

(OLG Koblenz, Beschl. v. 27.6.2018 – 2 OLG 6 Ss 28/18)

*m. Anm. Katharina Rausch* ..... 169

### Neue Bücher

*RA Dr. Florian C. Haus – Christoph von Laufenberg, Kartellrechtliche Konzernhaftung* ..... 171

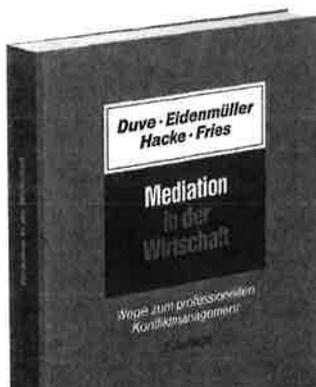
### ZWH Report

#### Kurze Nachrichten

Kurzübersicht zu aktuellen Fragen beim Umsatzsteuerbetrug .....	R5
Öffnung des Transparenzregisters .....	R5
Geldwäsche über Immobilien .....	R6
Betrug durch Umsatzsteuerkarusselle .....	R6
Auswertung von Finanzdaten .....	R6
Übereinkommen des Europarates .....	R6
Geldwäsche-Risiken bei Blockchain .....	R6

### Wussten Sie schon ...

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



## Potentiale professionell nutzen.

Viele Beispiele aus der reichhaltigen praktischen Erfahrung der Autoren sowie Muster und andere Tipps geben Ihnen konkrete Hilfsmittel für den Einsatz in Mediationsverfahren an die Hand. **Alles zur außergerichtlichen Konfliktbeilegung.**

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/emw3](http://otto-schmidt.de/emw3)

BEITRÄGE

**Prof. Dr. Gerald Spindler, Göttingen**  
Die neue Urheberrechts-Richtlinie der EU (Teil 1) ..... 811

**Prof. Dr. Inge Scherer, Würzburg**  
Strategien des Mitbewerbers zur Schaffung irreführender Werbung beim Konkurrenten ..... 818

**Prof. Dr. Jochen Glöckner, LL.M., Konstanz**  
Unlautere Handelspraktiken in der Lebensmittelversorgungskette zwischen Vertragsrecht, Wettbewerbsrecht und Regulierung ..... 824

**Prof. Dr. Peter W. Heermann, LL.M., Bayreuth**  
Werbung mit Bezug zu Olympischen Spielen im Fokus des Kartellrechts und des sog. Olympiaschutzgesetzes ..... 834

**RA Dr. Reimar Buchner und RA Dr. Enno Burk, LL.M., Berlin**  
Die Neuregelung des Großhandelszuschlages gemäß § 2 AMPreisV durch das TSVG - Welche Rabatte und Skonti sind noch möglich? ..... 842

**RA Evgeny Pustovalov und RA In Janina Johnen, Köln**  
Auswirkungen der umsatzsteuerrechtlichen Behandlung von Abmahnungen durch den BFH auf die Praxis der Rechtsverfolgung im „grünen“ Bereich und darüber hinaus ..... 848

**RA Jan Henning Buschfeld und RA Martin Egner, Düsseldorf**  
Anscheinsbeweis auf dem Abstellgleis ..... 857

RECHTSPRECHUNG

**EuGH**

**ÖKO-Test Verlag/Dr. Rudolf Liebe**  
VO (EG) Nr. 207/2009 Art. 9 Abs. 1; RL 2008/95/EG Art. 5 Abs. 1, Abs. 2; MarkenG § 14 Abs. 2 Nr. 3  
EuGH, Urteil vom 11.04.2019 - C-690/17 ..... 863

**Oy Hartwall/Patentti- ja rekisterihallitus**  
RL 2008/95/EG Art. 2, Art. 3 Abs. 1 Buchst. b  
EuGH, Urteil vom 27.03.2019 - C-578/17 ..... 868

**Fundación Consejo Regulador de la Denominación de Origen Protegida Queso Manchego/Industrial Quesera Cuquerella u. a.**  
VO (EG) Nr. 510/2006 Art. 13 Abs. 1 Buchst. b  
EuGH, Urteil vom 02.05.2019 - C-614/17 ..... 870

**BGH**

**Energieeffizienzklasse III**  
UWG § 3 Abs. 1, §§ 3a, 8 Abs. 1 S. 1 und Abs. 3 Nr. 3, § 12 Abs. 1 S. 2; Delegierte VO (EU) Nr. 874/2012 Art. 4 Abs. 2 S. 1 Buchst. a; VO (EU) 2017/1369 Art. 6 Buchst. a  
BGH, Urteil vom 07.03.2019 - I ZR 184/17 ..... 874

**WifiSpot**  
UWG § 3 Abs. 1 und 2, §§ 3a, 4a Abs. 1, § 5 Abs. 1 S. 1 und 2 Nr. 2 und 7, § 7 Abs. 1 S. 1, § 8 Abs. 1 S. 1, Abs. 3 Nr. 3; BGB §§ 306a, 307 A  
BGH, Urteil vom 25.04.2019 - I ZR 23/18 ..... 879

**Prämienparverträge**  
UWG § 5 Abs. 1 S. 2; UKlaG § 2 Abs. 1 S. 1  
BGH, Urteil vom 25.04.2019 - I ZR 93/17 ..... 883

**Durchleitungssystem**  
UWG § 2 Abs. 1 Nr. 1; KFWG § 3 Abs. 1  
BGH, Urteil vom 13.12.2018 - I ZR 165/17 ..... 886

**Deutsche Digitale Bibliothek**  
RL 2001/29/EG Art. 3 Abs. 1; RL 2014/26/EU Art. 16; UrhG § 15 Abs. 2, § 19a; VGG § 34 Abs. 1  
BGH, Beschluss vom 25.04.2019 - I ZR 113/18 ..... 890

**Zur umsatzsteuerrechtlichen Behandlung von Abmahnungen bei Urheberrechtsverletzungen**  
UStG § 1 Abs. 1 Nr. 1 S. 1; UrhG a. F. §§ 19a, 97, 97a  
BFH, Urteil vom 13.02.2019 - XI R 1/17 ..... 894

**OLG Celle**

**Preisindikator**  
UWG § 5a Abs. 2  
OLG Celle, Beschluss vom 24.04.2019 - 13 U 108/18 ..... 898

**OLG Düsseldorf**

**Hydroxylapatit Zahnpasta**  
ZPO § 308; UWG § 2 Abs. 1 Nr. 1; BGB §§ 823, 824  
OLG Düsseldorf, Urteil vom 02.05.2019 - I-20 U 116/18 ..... 899

**Normadressat von § 20 Abs. 1 S. 2 GlüSpVO NRW**  
GlüSpVO NRW § 20 Abs. 1 S. 2; UWG §§ 3 Abs. 1, 3a, 8 Abs. 1; BGB §§ 830 Abs. 2; StGB § 27  
OLG Düsseldorf, Urteil vom 27.03.2019 - 15 U 18/18 ..... 904

**OLG Frankfurt a. M.**

**Erstattung von Anwaltskosten für Erläuterung eines Abmahnschreibens**  
UWG § 5a Abs. 3 Nr. 2  
OLG Frankfurt a. M., Beschluss vom 09.04.2019 - 6 U 13/19 ..... 907

**Wettbewerbsrechtliche Klagebefugnis von Wettbewerbsverbänden: Anforderungen an die Mitgliederzahl**  
UWG § 8 Abs. 3 Nr. 2  
OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 02.05.2019 - 6 U 58/18 ..... 908

**Darlegung der entstandenen Rechtsanwaltskosten für eine wettbewerbsrechtliche Abmahnung bzw. ein Abschluss schreiben**  
UWG § 12  
OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 11.04.2019 - 6 U 90/18 ..... 911

**Irreführung des Kunden durch unzutreffende Mitteilung über die Wirksamkeit einer einseitig vorgenommenen Änderung einer bestehenden Preisänderungsregelung**  
UWG §§ 5, 8; AVBFernwärmeV § 4  
OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 21.03.2019 - 6 U 190/17 ..... 912

**Anforderungen an die Darlegungslast bei Beanstandung gesundheitsbezogener Angaben**  
HWG § 3  
OLG Frankfurt a. M., Beschluss vom 07.03.2019 - 6 W 17/19 ..... 915

**Handeln im geschäftlichen Verkehr bei Internetangebot**  
UMV Art. 9  
OLG Frankfurt a. M., Urteil vom 11.04.2019 - 6 U 121/18 ..... 915

**OLG Hamburg**

**Dringlichkeit im Eilverfahren**  
UWG § 12 Abs. 2  
OLG Hamburg, Urteil vom 21.03.2019 - 3 U 105/18 ..... 917

**OLG Oldenburg**

**Gebrauchtwagenangebot eines Mietrückläufers**  
UWG §§ 3, 5a Abs. 2 S. 1, Abs. 3 Nr. 1  
OLG Oldenburg, Urteil vom 15.03.2019 - 6 U 170/18 ..... 919

**OLG München**

**Widerrufene Werbeeinwilligung**  
UWG § 7 Abs. 1, Abs. 2 Nr. 3  
OLG München, Urteil vom 21.02.2019 - 29 U 666/18 ..... 921

**LG Bochum**

**Gewerbedatenbank**  
UWG § 5 Abs. 1  
LG Bochum, Urteil vom 05.03.2019 - I-18 O 25/19 ..... 922

**LG Essen**

**4-Sterne-Niveau**  
UWG § 5  
LG Essen, Urteil vom 04.04.2019 - 43 O 151/18 ..... 925

**LG Frankfurt a. M.**

**Taxiverkehr außerhalb eines Taxihalteplatzes**  
UWG §§ 3, 3a, 8 Abs. 4; PBefG § 47 Abs. 1  
LG Frankfurt a. M., Urteil vom 20.03.2019 - 3-08 O 133/18 ..... 928  
Kommentar von RA Dirk Wüstenberg ..... 930

**LG München I**

**Zur Kennzeichnungspflicht kommerzieller Kommunikation auf Instagram**  
UWG §§ 2 Abs. 1 Nr. 1, 5a Abs. 6  
LG München I, Endurteil, 29.04.2019 - 4 HK O 14312/18 ..... 931  
Kommentar von Helmand Nadi ..... 935

**Wiederveröffentlichung positiver Nutzerbewertungen auf Ärztebewertungsportal?**  
BGB §§ 241 Abs. 2, 249 Abs. 1, 280 Abs. 1, Abs. 3, 823 Abs. 1; UWG §§ 3 Abs. 1, 5 Abs. 1 S. 1, 9 S. 1  
LG München I, Endurteil vom 16.04.2019 - 33 O 6880/18 ..... 937  
Kommentar von RA Dr. Ulrich Franz ..... 945

**LG Weiden**

**Garantiewerbung bei eBay**  
UWG §§ 3, 3a, 8, 12 Abs. 1 S. 2; BGB §§ 288, 479, 670, 677, 683  
LG Weiden, Urteil vom 04.03.2019 - 1 HK O 18/18 ..... 946

**LEITSÄTZE** ..... 948



---

**Editorial**

Brigitte Haar (1965 – 2019) ..... 161

---

**Aufsätze**

*Alexander Sajnovits, Mainz* Die MiFID II-Regulierung von Datenbereitstellungsdiensten  
in Deutschland ..... 162

*Sebastian Sieder, Wien* Anwendungsschwierigkeiten mit den Eingriffsbefugnissen der SSR  
(Short Selling Regulation) ..... 179

*Leonhard Knoll, Würzburg*  
*Lutz Kruschwitz, Berlin*  
*Daniela Lorenz, Würzburg* Zur Schätzung von Betafaktoren bei dünnem Aktienhandel ..... 189

*Christian Toll, Hagen*  
*Tobias Leonhardt, Hagen* Der Kalkulationszinsfuß in der Unternehmensbewertungspraxis –  
Möglichkeiten und Grenzen von Ermessensentscheidungen ..... 195

*Felix Krauß, Saarbrücken* Zum inkonsistenten Inhalt des Geschäftsmodellbegriffs in IFRS 9 ..... 217

---

**Rechtsprechung**

Entscheidungen in Leitsätzen ..... 223

# GRUR

Gewerblicher Rechtsschutz und  
Rechtsprechungs-Report



DB-Z 176

Zeitschrift  
der Deutschen  
Vereinigung für  
gewerblichen  
Rechtsschutz  
und Urheberrecht

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

- 241** LG Stuttgart  
**Weiterentwicklung eines Autodesigns als freie Benutzung – Porsche 911 (m. Anm. Schulze)**
- 251** OLG Köln  
**Unzulässige Nutzung einer geschützten Ursprungsbezeichnung – Culatello di Parma**
- 259** OLG München  
**Kein Ausschluss der Erschöpfung durch Vertrieb von Hautpflegeprodukten in Discounter-Umfeld – SISLEY**
- 265** OLG München  
**Informationspflichten über stoffliche Beschaffenheit beim Internethandel – Sonnenschirm Rhodos**
- 267** OLG Frankfurt a. M.  
**Hinweis auf Versandkosten in Online-Bestellformular – rechtzeitige Versandkosteninformation**
- 278** OLG Düsseldorf  
**Ordnungsgeldbemessung bei mehrfachem Verstoß gegen Unterlassungspflicht – Tinnitus-Präparat**
- 283** OLG Frankfurt a. M.  
**Stückzahlangabe einzeln umhüllter Pralinen auf Umverpackung – Pralinenkugeln**
- 286** OLG Düsseldorf  
**Richterablehnung nach Hinweisen im Eilverfahren – Schuhmodelle**

## 6/2019

Seiten 241 bis 288 · 19. Jahrgang · Juni 2019  
München · Frankfurt am Main



## INHALT

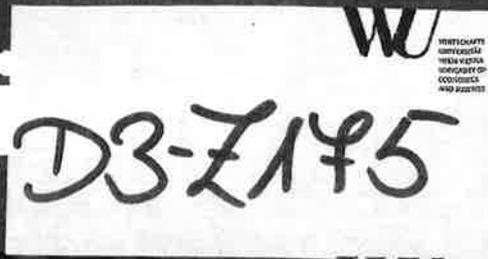
### RECHTSPRECHUNG

- URheberRECHT 241** LG Stuttgart 26.7.2018 – 17 O 1324/17  
Weiterentwicklung eines Autodesigns als freie Benutzung – **Porsche 911**  
(m. Anm. Gernot Schulze, S. 250)
- MARKENRECHT 251** OLG Köln 18.1.2019 – 6 U 61/18  
Unzulässige Nutzung einer geschützten Ursprungsbezeichnung  
– **Culatello di Parma**
- 259** OLG München 8.11.2018 – 29 U 3700/17  
Kein Ausschluss der Erschöpfung durch Vertrieb von Hautpflegeprodukten in  
Discounter-Umfeld – **SISLEY**
- WETTBEWERBSRECHT 264** OLG Dresden 13.11.2018 – 14 U 751/18  
Informationspflichten eines Flugreiseportals in Bezug auf Gepäckkosten  
– **Gepäckbuchungskosten**
- 265** OLG München 31.1.2019 – 29 U 1582/18  
Informationspflichten über stoffliche Beschaffenheit beim Internethandel  
– **Sonnenschirm Rhodos**
- 267** OLG Frankfurt a. M. 10.1.2019 – 6 U 19/18  
Hinweis auf Versandkosten in Online-Bestellformular  
– **rechtzeitige Versandkosteninformation**
- 269** OLG Hamm 16.8.2018 – 4 U 79/17  
Kompaktkursangebot zur Erlangung der Führerscheinklasse A für Motorräder  
– **Bikerweek**
- 273** OLG Celle 4.9.2018 – 13 U 77/18  
Alleinstellungswerbung für Nahrungsergänzungsmittel – **„Das Original“**
- 274** OLG Stuttgart 25.10.2018 – 2 U 48/18  
Werbung mit umweltfreundlich hergestellten Plastikflaschen – **Ocean Bottle**
- 278** OLG Düsseldorf 14.2.2019 – 20 W 26/18  
Ordnungsgeldbemessung bei mehrfachem Verstoß gegen Unterlassungs-  
pflicht – **Tinnitus-Präparat**
- 282** LG Düsseldorf 5.9.2018 – 12 O 204/17  
Blickfangwerbung für 5-Jahres-Garantie für E-Bikes  
– **Aktionsbroschüre E-Bikes (Ls.)**



- LEBENSMITTELRECHT **282** OLG Celle 11.9.2018 – 13 W 40/18  
Vertrieb von „Bio“-Produkten ohne Angabe der Kontrollstellen-Codenummer  
– **Kokosöl**
- 283** OLG Frankfurt a. M. 25.10.2018 – 6 U 175/17  
Stückzahlangabe einzeln umhüllter Pralinen auf Umverpackung  
– **Pralinenkugeln**
- VERFAHRENSRECHT **286** OLG Düsseldorf 6.3.2019 – I-11 W 70/18  
Richterablehnung nach Hinweisen im Eilverfahren – **Schuhmodelle**
- 287** OLG Frankfurt a. M. 15.11.2018 – 6 U 103/18  
Bestätigung der Unterlassungsverfügung mit abweichender Tenorierung  
– **Pre Sales Rabatt**
- 288** OLG Hamburg 20.8.2018 – 3 U 141/17  
Dringlichkeitsverlust bei unterbliebenen Ordnungsmittelverfahren  
– **Titelverstoß durch Pressemitteilung (Ls.)**

# wohnrechtliche blätter:wobl



## wohnrechtliche blätter:wobl

Heft 6 Juni 2019  
(32. Jahrgang)

S. 189–234

### Aufsatz

Univ.-Ass. Dr. Jakob Kepplinger  
**Zur (fehlenden) Bestandskraft von Maklerverträgen im Lichte des FAGG** 189

### Veranstaltungsberichte

RA Dr. Ingmar Etzersdorfer  
**Richtertagung am Tulbinger Kogel 2019** 201

Univ.-Ass. Mag. Matthias Knoll/  
Univ.-Ass. Mag. Marco Scharmer, B.A.  
**IWD – Die WGG-Novelle 2019** 203

### Rechtsprechung Nr. 70–83

#### • MRG

**70.** Keine analoge Erweiterung der Präklusionsfristen des MRG und des HeizKG auf Entgelte für Strom- und Gaslieferungen (OGH 6. 11. 2018, 5 Ob 175/18y) 205

**71.** Teilnichtigkeit bei erhöhter Ablösezahlung – kein auffallendes Missverhältnis vorausgesetzt (OGH 3. 10. 2018, 5 Ob 128/18m) 206

**72.** Keine Mindestbetragshöhe einer bezahlten Ablöse nach § 27 MRG bei verbotenen Vereinbarungen (VwGH 23. 10. 2018, Ra 2018/06/0212) 207

#### • WEG

**73.** Keine Begründung von Wohnungseigentum an notwendig allgemeinen Teilen eines Hauses (OGH 3. 10. 2018, 5 Ob 74/18w) 208

**74.** Zu den Voraussetzungen der Begründung von Wohnungseigentum durch Naturalteilung (OGH 13. 12. 2018, 5 Ob 130/18f) 210

**75.** Anwachsung des halben Mindestanteils bei internationalem Erbfall (OGH 25. 9. 2018, 2 Ob 159/17x) 210

**76.** Rücklagenerhöhung durch den Verwalter (OGH 28. 8. 2018, 5 Ob 126/18t) 211

**77.** Zur Auslegung des in § 37 Abs 4 WEG verwendeten Begriffs „größere Erhaltungsarbeiten“ (OGH 28. 6. 2018, 6 Ob 101/18y) 213

#### • ABGB

**78.** Verwendungsanspruch eines Miteigentümers gegen einen Dritten (OGH 20. 6. 2018, 7 Ob 48/18m – Univ.-Prof. Dr. Stefan Pernert) 215

**79.** Deutung einer Rechtsnachfolge als vertragliches Weitergaberecht (OGH 25. 9. 2018, 4 Ob 173/18y) 218

#### • Maklerrecht

**80.** Entfall des Rücktrittsrechts nach FAGG durch ausdrückliches Verlangen auf vorzeitige Vertragserfüllung und vollständige Vertragserfüllung (OGH 29. 11. 2017, 8 Ob 122/17z – RA Dr. Daniel Tamerl) 220

**81.** Einlangen einer E-Mail im „Spam-Ordner“ des Empfängers kann als wirksamer Zugang beurteilt werden (OGH 20. 2. 2019, 3 Ob 224/18i – Dr. Jakob Kepplinger) 226

#### • Grundbuchsrecht

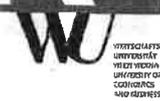
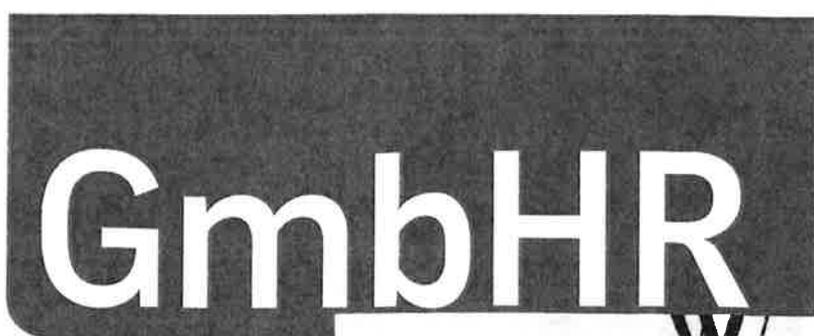
**82.** Zum Umfang der Bindung des Grundbuchs an die Vorgaben eines Teilungsplans und eines Bescheids über die Planbescheinigung in einem Liegenschaftsteilungsverfahren (OGH 18. 7. 2018, 5 Ob 96/18f – Univ.-Doz. Mag. DDr. Ludwig Bittner) 229

#### • Abgabenrecht

**83.** GrESt: Keine Gleichsetzung des gemeinen Werts des Baurechts mit dem gemeinen Wert des Grundstücks (VwGH 11. 8. 2018, Ra 2017/16/0005 – RA Mag. Anna Kogler, LL.M./ MMag. Dr. Daniel Varro, LL.M.) 231

Impressum 234

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier–TCF  
Ausgewertet im Abstract Service IBZ



D3-Z43

# GmbHRundschau

Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

**gmbhr.de**

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

Beratermodul  
**GmbHR**

**S15 FAO**  
Beiträge zum  
Selbststudium



<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Martin Schaper / Benjamin Ullrich</b> – Multiseller-Transaktionen – Teil 1: Das Haftungsregime .....	625
	<b>Joachim Holthausen</b> – Entlastung und Generalbereinigung – unver- zichtbare Instrumente zur Erlangung von Rechtssicherheit und per- sönlicher Haftungsbeschränkung  .....	634
	<b>Christian Bochmann</b> – Referentenentwurf vom 20.5.2019 zur Umset- zung der Änderungsrichtlinie zur Vierten EU-Geldwäscherichtlinie – Neuerungen beim Transparenzregister (§§ 18 ff. GwG) in Sicht .....	640
	<b>Nico Schley</b> – Grunderwerbsteuerreform – Die Einschränkung von Immobilien-SHare-Deals nach dem Referentenentwurf des „Jahres- steuergesetzes 2019“ .....	645
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	<b>Fremdgeschäftsführer:</b> Arbeitnehmer, wenn sachlicher Anwen- dungsbereich des AGG eröffnet (BGH, Urt. v. 26.3.2019 – II ZR 244/17) <i>m. Anm. Claudia Kothe-Heggemann</i> .....	659
	<b>Gesellschafterliste:</b> Zeitliche Reihenfolge der Gesellschafterlisten im Handelsregister (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 18.3.2019 – 3 Wx 53/18) <i>m. Anm. Thomas Wachter</i> .....	667
	<b>Umsatzsteuer:</b> EuGH-Vorlage zum erfolglosen Unternehmer (BFH, Beschl. v. 27.3.2019 – V R 61/17) .....	675
	<b>Veräußerungsgewinn:</b> Abzug von gemäß § 18 Abs. 3 UmwStG anfal- lender GewSt als Veräußerungskosten (BFH, Urt. v. 7.3.2019 – IV R 18/ 17) .....	677
<b>GmbHR im Blickpunkt</b>	<b>Martin Weiss</b> – Gewerbesteuer auf ausländische Dividenden – § 9 Nr. 7 GewStG vor dem Umbruch .....	R176

GmbHR

## GmbHRundschau

Zeitschrift für Gesellschafts-, Unternehmens- und Steuerrecht  
der GmbH und GmbH & Co. KG

**Herausgeber:**

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

**in Verbindung mit** Prof. Dr. Walter Bayer, Friedrich-Schiller-Universität Jena · RA/StB Vors. RiBFH a.D. Prof. Dr. Dietmar Gosch, WTS Steuerberatungsgesellschaft mbH, Hamburg/München · WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu, dhpg Dr. Harzem & Partner mbB, Bonn · Ltd. RegDir. Ralf Neumann, Finanzamt für Groß- und Konzernbetriebsprüfung, Aachen · RA Prof. Dr. Jochem Reichert, SZA Schilling, Zutt & Anschütz, Mannheim

**Herausgeber-Beirat:**

Prof. Dr. Georg Crezelius, Of Counsel, Linklaters LLP, München · Prof. Dr. Dettlef Kleindiek, Universität Bielefeld · RiBFH Dr. Christian Levedag, LL.M. Tax, München · Notar Dr. Thomas Wachter, München · RA/StB Prof. Dr. Götz Tobias Wiese, WIESE LUKAS PartG mbB, Hamburg

**Inhalt**

gmbhr.de

**Aufsätze**

**RA Dr. Martin Schaper, LL.M. (Cambridge) / RA Dr. Benjamin Ullrich, M.Jur. (Oxford) – Multiseller-Transaktionen – Teil 2: Das Haftungsregime**

Bei Multiseller-Transaktionen mit einem großen und heterogenen Verkäuferkreis ist in besonderem Maße dem Umstand Rechnung zu tragen, dass einige Verkäufer regelmäßig nur geringen Einblick in das operative Geschäft der Zielgesellschaft haben, und daher das Risiko einer arglistig (und sei es nur weil „ins Blaue hinein“) abgegebenen Garantieerklärung vergleichsweise hoch ist. Die sich daraus ergebenden Rechtsfolgen können sowohl den Bestand des Unternehmenskaufvertrags gefährden als auch erhebliche Haftungsrisiken für die Verkäufer mit sich bringen. Der Beitrag zeigt vertragsgestalterische Möglichkeiten auf, die die Besonderheiten von Multiseller-Transaktionen berücksichtigen und den Interessen von Verkäufern und Käufern gerecht werden. .... 625

**RA Dr. Joachim Holthausen – Entlastung und Generalbereinigung – unverzichtbare Instrumente zur Erlangung von Rechtssicherheit und persönlicher Haftungsbeschränkung**

Bei der Abberufung von Geschäftsführern und der Beendigung ihrer Dienstverhältnisse sind sowohl die Entlastung als auch die Generalbereinigung von zentraler Bedeutung, um eine spätere persönliche Haftung, soweit dies gesetzlich zulässig ist, zu begrenzen. Der Beitrag beleuchtet das Rechtsumfeld von Entlastung und Generalbereinigung mit Blick auf die zugrunde liegende BGH- und Instanzenrechtsprechung. Er gibt darüber hinaus Hilfestellungen und Formulierungshilfen, die sich in der Beratungspraxis bewährt haben. .... 634

**RA Dr. Christian Bochmann, LL.M. (Cambridge) – Referentenentwurf vom 20.5.2019 zur Umsetzung der Änderungsrichtlinie zur Vierten EU-Geldwäscherichtlinie – Neuerungen beim Transparenzregister (§§ 18 ff. GWG) in Sicht**

Kern der Umsetzung der 4. EU-Geldwäscherichtlinie (Richtlinie (EU) 2015/849) im deutschen Geldwäschegesetz im Jahr 2017 war die Schaffung des Transparenzregisters. Bereits im vergangenen Jahr wurde die 4. EU-Geldwäscherichtlinie durch eine Änderungsrichtlinie (Richtlinie (EU) 2018/843) novelliert. Deren Vorgaben sind bis zum 10.1.2020 umzusetzen. Zu diesem Zweck hat das Bundesfinanzministerium einen Referentenentwurf vom 20.5.2019 zur Stellungnahme an die Verbände verschickt. Der Beitrag geht auf die praxisrelevanten Aspekte der geplanten Änderungen zum Transparenzregister ein und nimmt eine erste Bewertung vor. .... 640

**RA StB Nico Schley – Grunderwerbsteuerreform – Die Einschränkung von Immobilien-Share-Deals nach dem Referentenentwurf des „Jahressteuergesetzes 2019“**

Der Grunderwerbsteuer unterliegt nicht nur der klassische Grundstückskauf im Wege des Asset Deals. Vielmehr bestimmen die Ergänzungstatbestände des § 1 Abs. 2a, Abs. 3 und Abs. 3a Grunderwerbsteuergesetz (GrEStG) im Wege der Fiktion, dass der (wirtschaftliche) Übergang von



Aktionsmodul Gesellschaftsrecht, die perfekte Online-Bibliothek. Inklusive Selbststudium nach § 15 FAO! Jetzt testen: [www.otto-schmidt.de/akgr](http://www.otto-schmidt.de/akgr)



## Inhalt

mindestens 95 % der Gesellschaftsanteile an einer immobilienhaltenden Personen- oder Kapitalgesellschaft als ein auf den Erwerb des Grundstücks gerichtetes Rechtsgeschäft anzusehen ist und damit der Grunderwerbsteuer unterliegt. Um bei entsprechenden Immobilien-Share-Deals keine Grunderwerbsteuer auszulösen, werden in der Praxis oftmals lediglich bis zu 94,9 % der Anteile an der die Immobilie haltende Gesellschaft (Objektgesellschaft) gekauft. Entsprechende Strukturen zur Vermeidung von Grunderwerbsteuer werden auch als RETT-Blocker-Gestaltungen bezeichnet („Real Estate Transfer Tax“). Am 8.5.2019 hat das Bundesministerium der Finanzen (BMF) den Referentenentwurf des „Jahressteuergesetzes 2019“ veröffentlicht, in dem eine Reihe von Änderungen des GrEStG enthalten sind, um solche „missbräuchlichen Gestaltungen“ einzudämmen. Der Beitrag gibt einen kritischen Überblick über die geplanten Änderungen des GrEStG und stellt deren Auswirkungen für die Praxis dar. ... 645

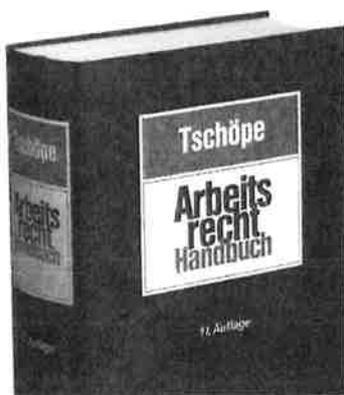
## Rechtsprechung

### Gesellschaftsrecht

Gesellschafter: Zur Beschränkung der actio pro socio durch Grundsätze der gesellschaftsrechtlichen Treuepflicht	(BGH, Versäumnisurteil v. 22.1.2019 – II ZR 143/17) .....	658
Fremdgeschäftsführer: Arbeitnehmer, wenn sachlicher Anwendungsbereich des AGG eröffnet	(BGH, Urt. v. 26.3.2019 – II ZR 244/17) <i>m. Anm. Claudia Kothe-Heggemann</i> .....	659
Streitwert: Bruchteil des Verkehrswerts des betroffenen Geschäftsanteils bei einseitiger Verfügung	(OLG Dresden, Beschl. v. 4.3.2019 – 8 W 150/19 und 8 W 170/19 – 8 W 150/19 – 8 W 170/19) .....	665
Gesellschafterliste: Zeitliche Reihenfolge der Gesellschafterlisten im Handelsregister	(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 18.3.2019 – 3 Wx 53/18) <i>m. Anm. Thomas Wachter</i> .....	667
Gesellschafter: Rechtsmissbrauch eines gesellschaftsrechtlichen Auskunftsanspruchs bei kollusivem Zusammenwirken	(OLG München, Urt. v. 4.7.2018 – 7 U 4028/17) .....	671

### Steuerrecht

Umsatzsteuer: EuGH-Vorlage zum erfolglosen Unternehmer	(BFH, Beschl. v. 27.3.2019 – V R 61/17) .....	675
Veräußerungsgewinn: Abzug von gemäß § 18 Abs. 3 UmwStG anfallender GewSt als Veräußerungskosten	(BFH, Urt. v. 7.3.2019 – IV R 18/17) .....	677
Unternehmenssteuerrecht: Betriebsaufspaltung auch bei gemeinnütziger, nach GewStG steuerfreier Tätigkeit des Betriebsunternehmens	(BFH, Urt. v. 19.2.2019 – X R 42/16) .....	680
Pensionszusage: Zum Ausweis der Pensionsrückstellung im Jahr der Zusage unter Berücksichtigung neuer „Heubeck-Richttafeln“	(BFH, Beschl. v. 13.2.2019 – XI R 34/16) .....	681
Gewerbsteuer: Gewerbesteuerliche Hinzurechnung von Zinsanteilen bei Leasing	(BFH, Urt. v. 11.12.2018 – III R 23/16) .....	683
Mantelkauf: Gestaltungsmissbrauch i.S.v. § 42 AO und verdeckte Gewinnausschüttung	(BFH, Urt. v. 11.12.2018 – VIII R 21/15) .....	685



Vertrauen Sie Ihrer  
Führungskraft.

**Neuaufgabe 2019**

Der Tschöpe bündelt das gesamte Arbeitsrecht  
und führt Sie zügig zur Lösung des Problems.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/tar11](http://otto-schmidt.de/tar11)

## Inhalt

**GmbHR Report****GmbHR im Blickpunkt**

**Prof. Dr. Martin Weiss** – Gewerbesteuer auf ausländische Dividenden – § 9 Nr. 7 GewStG vor dem Umbruch ..... R176

**Unternehmensrecht**

BGH zu AGB in Kommanditanteilkaufvertrag – Wechselseitige Freistellungen in Unternehmenskaufverträgen in Gefahr? (*Stephan Ulrich*) ..... R177

Wer ist der Company Secretary? (*Stephan Ulrich*) ..... R178

**Steuer- & Bilanzrecht**

BFH: Änderung der Rechtsprechung zur Sperrwirkung nach Art. 9 Abs. 1 OECD-Musterabkommen und zum Konzernrückhalt – Neutralisierung einer Teilwertabschreibung nach § 1 AStG bei Darlehen an ausländische Konzerngesellschaften ohne Gewährung einer fremdüblichen Sicherheit (*Dietmar Gosch / Gabriele Rautenstrauch*) ..... R179

BFH zur Kapitalertragsteuer bei dauerdefizitären kommunalen Eigengesellschaften (*Christian Levedag*) ..... R180

BMF: Ertragsteuerliche Regelungen im Referentenentwurf eines JStG 2019 (*Christian Levedag*) ..... R181

BMWi: Eckpunkte für ein Bürokratieentlastungsgesetz III (*Georg Geberth*) ..... R182

BReg: Entwurf eines EU-Doppelbesteuerungsabkommen-Streitbeilegungsgesetzes (EU-DBA-SBG) (*Georg Geberth*) ..... R182

**Arbeits- & Sozialrecht**

Beschäftigung von schwerbehinderten Menschen – Was ist den Arbeitgebern zumutbar? (*Claudia Kothe-Heggemann*) ..... R182

Schadensersatz eines schwerbehinderten Arbeitnehmers – War die Ablehnung einer stufenweisen Wiedereingliederung rechtmäßig? (*Claudia Kothe-Heggemann*) ..... R183

**Europa-Praxis**

Europäische Kommission konsultiert zu Umweltschutz- und Energiebeihilfeleitlinien (*Nadine Rossmann*) ..... R183

**Wirtschafts-Praxis**

Befragung zur Digitalisierung in der Landwirtschaft (*Marianne Gajo*) ..... R184

**Zeitschriftenspiegel**

Gesellschaftsrecht ..... R186

Steuerrecht ..... R186

**Buchbesprechungen**

Bott/Walter, Körperschaftsteuergesetz Kommentar (*Peter Schädel*) ..... R187

**Wussten Sie schon ...**

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



## 19 Rechtsformen. 300 Transaktionen.

**Jetzt wieder  
neu!**

Das Beraterbuch erläutert für über 300 Umwandlungsfälle den Weg von Rechtsform A zu Rechtsform B. Aufgebaut in ABC-Form führt es kompakt durch die gesellschaftsrechtlichen und steuerrechtlichen Anforderungen.

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/stre4\\_9](http://otto-schmidt.de/stre4_9)

# Die Aktiengesellschaft

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

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

die-aktiengesellschaft.de

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

Jeder Blick lohnt sich!

Otto Schmidt  
online

Jetzt NEU!

Beratermodul  
AG

- Aufsätze** > *Chris Thomale* – Zum subjektiven Tatbestand der Unterlassungs-  
haftung nach § 97 WpHG ..... 189
- Frederik Ruthardt / Matthias Popp* – Unternehmensbewertung im  
Spiegel der Rechtsprechung – Entwicklungen im Jahr 2018 ..... 196
- Kommentar** > *Joana Christin Seidel / Eberhard Kromer* – Fusion von Linde und  
Praxair auch ohne Hauptversammlungsbeschluss zulässig –  
Kommentar zu LG München I v. 20.12.2018 – 5HK O 15236/17,  
AG 2019, 225 ..... 206
- Rechtsprechung** > **Kapitalmarktrecht:** Prospekthaftung beim Investmentvertrag, Son-  
derverjährungsfrist bei vorsätzlicher Unrichtigkeit der Prospektangabe  
(BGH, Beschl. v. 23.10.2018 – XI ZB 3/16) ..... 210
- Aktien- und Kapitalmarktrecht:** Haftung eines Vorstandsmitglieds  
bei fehlerhafter Ad-hoc-Mitteilung und Schadensersatzpflicht gegen-  
über Aktionär (OLG Frankfurt, Ur. v. 26.9.2017 – 11 U 12/16, rkr.) ..... 217
- Vorstand:** Auskunfts- und Schadensersatzansprüche gegen Vor-  
standsmitglied, Verzichtssperre, Verjährung (OLG München, Ur. v.  
9.8.2018 – 23 U 1669/17, rkr.) ..... 221
- Aktienrecht:** Zustimmungsbefähigung von Business Combination  
Agreements seitens der Hauptversammlung einer deutschen AG (LG  
München I, Ur. v. 20.12.2018 – 5HK O 15236/17 – Linde/Praxair, nrkr.) ..... 225
- Rechts-Report** > *Jochen Weck* – Rückforderung von Ausschüttungen durch den Insol-  
venzverwalter – Kommanditisten können sich erfolgreich wehren ..... R76



# Die Aktiengesellschaft

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

## Herausgeber:

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

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

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

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

## Steuer-Journal:

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



## Inhalt

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

### Aufsätze

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

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

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

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

### Kommentar

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

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



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

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

## Inhalt

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

## Rechtsprechung

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

## Buchbesprechungen

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

## AG Report

### Rechts-Report | Anlegerschutz

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

### Rechts-Report | Neues aus Brüssel

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

### Kapitalmarkt-Report | Börse

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



## Perfektes Zusammenwirken.

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

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

## Inhalt

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

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

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

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

**Bibliothek**

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

**Wussten Sie schon ...**

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



## Führt Sie sicher durch das Datenschutzrecht.

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

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

5/2019

S. 209–284, ART.-NR. 97–124

Mai 2019

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 137

# ZFR

ZEITSCHRIFT FÜR FINANZMARKTRECHT

Herausgeber: Olaf Riss, Martin Winner,  
Rainer Wolfbauer

SCHWERPUNKT:

Zession im IPR

## BEITRÄGE

- » **Florian Heindler:** Das auf Rechte an Finanzinstrumenten anwendbare Recht
- » **Spyridon V. Bazinas:** The law applicable to third-party effects of assignments of claims: the U.N. Convention and the E.U. Commission Proposal compared
- » **Verena Cap/Eva Klingler:** Vorschlag für eine Verordnung über das auf die Drittwirkung von Forderungsübertragungen anzuwendende Recht – ein Überblick
- » **Michel Deschamps:** Conflict-of-Laws Rules on Assignments of Receivables in the United States and Canada
- » **Stella Galehr/Tessa Grosz:** Diskussionsbericht zur IGKK Tagung „Receivables and Securities in Private International Law“

## JUDIKATUR

- » **VwGH:** Verwaltungsstrafe gegen den Verband auch ohne Verfahren gegen das Organ
- » **OGH:** Europäischer Zahlungsbefehl und Immunität Griechenlands
- » **BVwG:** Aussetzung von Verwaltungsstrafverfahren nach KMG wegen Ermittlungen der StA

**ZFR 5/2019**

14. Jahrgang, Mai 2019

**EDITORIAL**


---

**Florian Heindler/Spyridon V. Bazinas:** Regulierung, Lobbyismus und Verwaltung 209
 

---

**SCHWERPUNKT ZESSION IM IPR: BEITRÄGE**


---

**Florian Heindler:** Das auf Rechte an Finanzinstrumenten anwendbare Recht 212
 

---

**Spyridon V. Bazinas:** The law applicable to third-party effects of assignments of claims: the U.N. Convention and the E.U. Commission Proposal compared 217
 

---

**Verena Cap/Eva Klingler:** Vorschlag für eine Verordnung über das auf die Drittwirkung von Forderungsübertragungen anzuwendende Recht – ein Überblick 229
 

---

**Michel Deschamps:** Conflict-of-Laws Rules on Assignments of Receivables in the United States and Canada 235
 

---

**Stella Galehr/Tessa Grosz:** Diskussionsbericht zur IGKK Tagung „Receivables and Securities in Private International Law“ 242
 

---

**JUDIKATUR****EuGH**


---

 Verbrauchereigenschaft und internationale Zuständigkeit beim Immobilienkreditvertrag (Anm *Ch. Zehentmayer*) 245
 

---

 Zum Anwendungsbereich der Finalitäts-RL bei privaten Zahlungsaufträgen 247
 

---

**VfGH**


---

 Zurückweisung von Anträgen auf Aufhebung diverser Bestimmungen in Sachen HETA 249
 

---

**VwGH****» AUFSICHTSRECHT**


---

 Verwaltungsstrafe gegen den Verband auch ohne Verfahren gegen das Organ (Anm *R. Wolfbauer*) 251
 

---

**OGH****» ANLEGERRECHT**


---

 Griechische Staatsanleihen: Europäischer Zahlungsbefehl und Immunität Griechenlands (Anm *A. Klauser/D. Aichberger-Beig*) 253
 

---

 Internationale Zuständigkeit im Anlegerprozess (Anm *T. Ruhm*) 257
 

---

 Hollandsfonds – Verjährung von Schadenersatzansprüchen 259
 

---

**»VERSICHERUNGSRECHT**

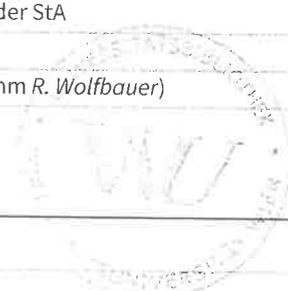
Haftung bei fehlerhafter Anlageberatung iZm Vermittlung einer fondsgebundenen Er- und Ablebensversicherung	261
Irrtümliche Auszahlung des Rückkaufswerts einer vinkulierten und verpfändeten Lebensversicherung – Rückforderung	263
Rechtsschutzversicherung: Zum Eintritt des Versicherungsfalles bei fehlerhafter Rücktrittsbelehrung durch den Lebensversicherer (Art 2.3 ARB 2000 bzw 2003)	264
Einmal mehr: Zur Definition des Versicherungsfalles in der Rechtsschutzversicherung entgegen der neuen BGH-Judikaturlinie	267

**»INSOLVENZRECHT**

Berücksichtigungswürdige Schulden bei der Bemessungsgrundlage des Unterhalts im Abschöpfungsverfahren	269
Zur Zulässigkeit des Rechtsweges iZm der Frage, ob eine Abgabeforderung als Insolvenzforderung zu qualifizieren ist	270

**BVwG****»AUFSICHTSRECHT**

Aussetzung von Verwaltungsstrafverfahren nach KMG wegen Ermittlungsverfahren der StA	272
„Panama-Papers“: Aussetzungen von Verfahren (Anm R. Wolfbauer)	274
Verwaltungsstrafen wegen verspäteter Vorlage von Abschlüssen durch eine Bank (Anm R. Wolfbauer)	277

**AKTUELLES**

<b>Anita Gassner:</b> Aktuelle Gesetzesvorhaben	278
<b>Rainer Wolfbauer:</b> Delegierte Rechtsakte zu SFTR und EMIR im ABl	279
<b>Rainer Wolfbauer:</b> Änderung der WiEReG-NutzungsentgelteV durch das BMF	280
<b>Rainer Wolfbauer:</b> FMA-Produktinterventionsverordnung im BGBl: Verbot binärer Optionen und finanzieller Differenzgeschäfte	281
<b>Rainer Wolfbauer:</b> Compliance-Erklärung der FMA zu den EBA Leitlinien betreffend Hochrisikopositionen	282

**REZENSION**

<b>Armin Kammel:</b> Einführung in das Bank- und Kapitalmarktrecht. 2. Auflage (Rainer Wolfbauer)	283
---	-----

<b>Impressum</b>	284
------------------	-----

# ZZP

D3-Z194

## Zeitschrift für Zivilprozess

ZZP Heft 2 (Juni) 2019  
Band 132  
Seiten 137-272



# 2 2019

Herausgegeben von  
Christoph Althammer,  
Alexander Bruns,  
Dieter Leipold,  
Rolf Stürner

---

*Aus dem Inhalt*

*Professor Dr. Chris Thomale, LL.M.  
(Yale)*

§ 767 Abs. 2 ZPO als rechtskraftunabhängiger Ausdruck materiellen Zivilrechts

*Professor Dr. Kai v. Lewinski/Tim Kerstges*

Interessenkonflikte zwischen der Tätigkeit als Prozessfinanzierer und Inkassounternehmen im Lichte des § 4 RDG

Carl Heymanns Verlag

---

# ZZP

## Zeitschrift für Zivilprozess

ZZP 132. Band · Heft 2 · 2019 · Seiten 137–272 · ISSN 0342-3468

### Inhalt

#### Abhandlungen

- Professor Dr. Chris Thomale, LL.M. (Yale)*  
§ 767 Abs. 2 ZPO als rechtskraftunabhängiger Ausdruck materiellen  
Zivilrechts. .... 139
- Professor Dr. Kai v. Lewinski/Tim Kerstges*  
Interessenkonflikte zwischen der Tätigkeit als Prozessfinanzierer und  
Inkassounternehmen im Lichte des § 4 RDG ..... 177
- Dr. Simon Röß*  
Materiell-rechtliche Hilfsbegründungen bei der Klageabweisung wegen  
fehlender Zuständigkeit. .... 211
- Dr. Dominik Schäfers, LL.M.*  
Zur Zuständigkeit der Gerichte in kartellrechtlichen Musterfeststellungs-  
verfahren nach den §§ 606 ff. ZPO. .... 231

#### Rezensionen

- Sören Segger: Der Amicus Curiae im Internationalen Wirtschaftsrecht  
(*Univ.-Prof. Dr. Georg Kodek, Wien*) ..... 261
- Daniel Kenji Kaneko: EU-Einheitspatent und Schiedsverfahren  
(*Prof. Dr. Hans-Jürgen Ahrens, Osnabrück/Göttingen*) ..... 263
- Markus R. Alexander, Stephanie Hrubesch-Millauer, Rodrigo Rodriguez  
(Hrsg.): Zivilprozess und Vollstreckung national und international –  
Schnittstellen und Vergleiche  
(*em. o. Univ.-Prof. Dr. Bernhard König, Innsbruck*) ..... 266
- Mirjam Lubrich: Der Gesamtschuldnerückgriff im Zuständigkeitssystem der  
EuGVVO  
(*Rechtsanwalt Dr. Matthias Klöpfer, Stuttgart*) ..... 267



D3-L325

## In dieser Ausgabe:

### • ZInsO-Aufsätze

**Insolvenzverschleppungshaftung der Geschäftsleiter gemäß § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 15a InsO (S. 1285)**

*von Rechtsanwalt Henrik Barthen und Rechtsanwalt/Justizrat Günter Staab, Saarbrücken*

**Die Übertragbarkeit der Grundsätze zum „anfechtungshindernden“ Vertrauen im Regelinsolvenzverfahren auf das Eigenverwaltungsverfahren (S. 1292)**

*von Richter am Amtsgericht (Insolvenzgericht) Frank Frind, Hamburg*

**Haftung des Kommanditisten in der Insolvenz der Kommanditgesellschaft wegen vorheriger Rückzahlung der Kommanditeinlage (S. 1299)**

*von Rechtsanwalt Professor Dr. Joachim Bauer, Berlin*

### • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Zum Ort der Rückgabe der in einem Strafverfahren beschlagnahmten Gegenstände (S. 1307)**  
*BGH, Urt. v. 16. 5. 2019 – III ZR 6/18*

**Disziplinarrechtliche Folgen des pflichtwidrigen Mitwirkens eines Notars an Firmenbestatungen (S. 1309)**  
*BGH, Beschl. v. 8. 4. 2019 – NotSt(Brfg) 5/18*

**Inanspruchnahme eines Geschäftsführers wegen Insolvenzverschleppung; Beweisvereitelung (S. 1313)**  
*LG Hamburg, Urt. v. 8. 11. 2018 – 403 HKO 5/18*

**Akteneinsicht an einen Verletzten zur Verfolgung zivil- und insolvenzrechtlicher Ansprüche (S. 1316)**  
*LG Hamburg, Beschl. v. 19. 6. 2018 – 618 Qs 20/18*

**Anfechtbare Beitragszahlungen gegenüber der Trägerin einer Zusatzversicherung (Hüttenknappschaftliche Zusatzversicherung, HZV); Ratenzahlungsvereinbarungen (S. 1320)**  
*LG Saarbrücken, Urt. v. 2. 5. 2019 – 4 O 273/18*

**Berücksichtigung des Vorteilsausgleichs im Rahmen einer anfechtungsrechtlichen Rückforderung (S. 1324)**  
*LG Stuttgart, Urt. v. 17. 8. 2018 – 27 O 141/17*

**Erteilung von Einzelmächtigungen zur Absicherung eines Massekredits im Eigenverwaltungsverfahren (S. 1326)**  
*AG Hamburg, Beschl. v. 16. 4. 2019 – 67g IN 113/19 (S GmbH)*

**Keine Anfechtbarkeit der Schlussverteilung in einem vorangegangenen Insolvenzverfahren (S. 1327)**  
*AG Mannheim, Urt. v. 29. 4. 2019 – 7 C 5109/18*

**Vergütungsansprüche eines organschaftlichen CRO in der Eigenverwaltung als gerichtlich festzusetzende Kosten des Verfahrens (S. 1337)**  
*AG Hamburg, Beschl. v. 7. 5. 2019 – 67g IN 118/19 (S Holding GmbH)*



Michael Bretz

RA Dr. Christian Brünkmans

RA Dr. Jan de Weerth

Prof. Dr. Ulrich Foerste

RA Dr. Michael C. Frege

RiAG Frank Frind

RiBGH Prof. Dr. Markus Gehrlein

Prof. Dr. Hugo Grote

RA Dr. Andreas Henkel

WP/StB Michael Hermanns

Prof. Dr. Heribert Hirte

RiAG Martin Horstkotte

Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber

RA Peter J. Hützen

RA Dr. Karen Kuder

RA Dr. Norbert Küpper

RiAG Dr. Peter Laroche

Prof. Dr. Wolfgang Marotzke

Prof. Dr. Sebastian Mock

RA Dr. Patrick Mückl

Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser

RA Dr. Manfred Obermüller

Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit

RA Prof. Dr. Klaus Pannen

RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape

RA Dr. Christoph Poertzgen

RA Stephan Ries

Prof. Dr. Thomas Rönnau

Prof. Dr. Jessica Schmidt

RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

RiBGH a.D. Gerhard Vill

OStA Raimund Weyand

### Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer

## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 26/2019

### ZInsO-Aufsätze

<b>Insolvenzverschleppungshaftung der Geschäftsleiter gemäß § 823 Abs. 2 BGB i.V.m. § 15a InsO</b> .....	1285
<i>von Rechtsanwalt Henrik Barthen und Rechtsanwalt/Justizrat Günter Staab, Saarbrücken</i>	
<b>Die Übertragbarkeit der Grundsätze zum „anfechtungshindernden“ Vertrauen im Regelinsolvenzverfahren auf das Eigenverwaltungsverfahren</b> .....	1292
<i>von Richter am Amtsgericht (Insolvenzgericht) Frank Frind, Hamburg</i>	
<b>Haftung des Kommanditisten in der Insolvenz der Kommanditgesellschaft wegen vorheriger Rückzahlung der Kommanditeinlage</b> .....	1299
<i>von Rechtsanwalt Professor Dr. Joachim Bauer, Berlin</i>	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts. .... 1302

Diese Ausgabe enthält eine Rezension zu folgendem Titel:  
*Cornelius Nickert/Matthias Kühne, Unternehmensplanung in Krise und Insolvenz*



### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### Entscheidungsreport

##### • Insolvenzrecht

<b>Zum Ort der Rückgabe der in einem Strafverfahren beschlagnahmten Gegenstände</b> .....	1305
<i>BGH, Urt. v. 16. 5. 2019 – III ZR 6/18</i>	
<b>Disziplinarrechtliche Folgen des pflichtwidrigen Mitwirkens eines Notars an Firmenbestattungen</b> .....	1309
<i>BGH, Beschl. v. 8. 4. 2019 – NotSt(Brfg) 5/18</i>	
<b>Inanspruchnahme eines Geschäftsführers wegen Insolvenzverschleppung; Beweisvereitelung</b> .....	1313
<i>LG Hamburg, Urt. v. 8. 11. 2018 – 403 HKO 5/18</i>	
<b>Akteneinsicht an einen Verletzten zur Verfolgung zivil- und insolvenzrechtlicher Ansprüche</b> .....	1316
<i>LG Hamburg, Beschl. v. 19. 6. 2018 – 618 Qs 20/18</i>	
<b>Voraussetzungen für die Eröffnung eines Sekundärinsolvenzverfahrens</b> .....	1317
<i>LG München I, Beschl. v. 5. 3. 2018 – 14 T 2769/18</i>	
<b>Anfechtbare Beitragszahlungen gegenüber der Trägerin einer Zusatzversicherung (Hüttenknappschaftliche Zusatzversicherung, HZV); Ratenzahlungsvereinbarungen</b> .....	1320
<i>LG Saarbrücken, Urt. v. 2. 5. 2019 – 4 O 273/18</i>	
<b>Berücksichtigung des Vorteilsausgleichs im Rahmen einer anfechtungsrechtlichen Rückforderung</b> .....	1324
<i>LG Stuttgart, Urt. v. 17. 8. 2018 – 27 O 141/17</i>	
<b>Erteilung von Einzelermächtigungen zur Absicherung eines Massekredits im Eigenverwaltungsverfahren</b> .....	1326
<i>AG Hamburg, Beschl. v. 16. 4. 2019 – 67g IN 113/19 (S GmbH)</i>	
<b>Keine Anfechtbarkeit der Schlussverteilung in einem vorangegangenen Insolvenzverfahren</b> .....	1327
<i>AG Mannheim, Urt. v. 29. 4. 2019 – 7 C 5109/18</i>	
• <u>Insolvenzkapitalmarktrecht</u>	
<b>Zulässige materielle Ausschlussfrist für Beschlussmängelklagen bei einer Publikums-KG</b> .....	1329
<i>OLG Frankfurt, Beschl. v. 8. 3. 2019 – 5 U 102/18</i>	

<b>Ratenzahlungsvereinbarung mit Insolvenzverwalter als abstraktes Schuldanerkenntnis: Zulässigkeit einer Klage im Urkundsverfahren</b> .....	1333
<i>LG Bochum, Urt. v. 19. 3. 2019 – I-16 O 97/18</i>	
• <b>Verbraucherinsolvenz und Restschuldbefreiung</b>	
<b>Keine Erwerbsobliegenheit bei kindsbezogenen Erkrankungen und seelischen Belastungen</b> .....	1336
<i>LG Hamburg, Beschl. v. 28. 5. 2018 – 330 T 10/18</i>	
• <b>Vergütungsrecht</b>	
<b>Vergütungsansprüche eines organschaftlichen CRO in der Eigenverwaltung als gerichtlich festzusetzende Kosten des Verfahrens</b> .....	1337
<i>AG Hamburg, Beschl. v. 7. 5. 2019 – 67g IN 118/19 (S Holding GmbH)</i>	

Mit dieser Ausgabe verteilen wir eine Beilage vom Deutschen Institut für angewandtes Insolvenzrecht e.V.

Wir bitten um freundliche Beachtung.

## HERAUSGEBER

### Herausgeber:

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

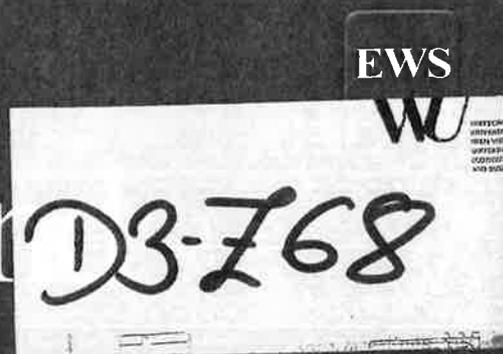
Bezugspreis zzgl. Versandkosten  
Jahresabonnement: € 719,00  
Preis für das Einzelheft: € 28,00

Kündigungsfrist:  
6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

Herstellung: Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 2568-6380

# Europäisches Wirtschafts- und Steuerrecht



3 | 2019

Betriebs-Berater Europa

18.6.2019 | 30. Jg.  
Seiten 121–180

## DIE ERSTE SEITE

**Franz Josef Benedikt**

20 Jahre Euro: Herausforderungen der Europäischen Währungsunion

## AUFSÄTZE

**Prof. Dr. Walter Frenz**

Europa 4.0 und die deutsche Pkw-Maut – zwei Welten | 121

**Dr. Daniela Hohenwarter-Mayr**

Die EuGH-Rs. Wächtler: Neuerliche Wende bei der Wegzugsbesteuerung von natürlichen Personen? | 129

**Patrick Sikora, LL.M.**

PSPP auf dem Prüfstand – Das Weiss-Urteil des EuGH | 139

## RECHTSPRECHUNG DER EU-GERICHTE

**EuGH:** CETA: Vereinbarkeit des ISDS-Mechanismus zur Beilegung von Investor-Staat-Streitigkeiten mit EU-Primärrecht (Autonomie der Rechtsordnung der Union, Gleichbehandlungsgrundsatz, Gebot der Wirksamkeit, Recht auf Zugang zu einem unabhängigen Gericht) | 150

**EuG:** Keine Haftung der EZB für Verluste aufgrund Stellungnahme zu einem Gesetz zur Beteiligung des Privatsektors an der Umstrukturierung der griechischen Staatsschulden – „Steinhoff“ | 151

**EuGH:** Staatliche Beihilfen: Ist das nationale Gericht befugt, zu entscheiden, ob die Ausweitung des Anwendungsbereichs einer Dividendensteuererstattung infolge Berufung auf die Kapitalverkehrsfreiheit eine neue staatliche Beihilfe ist? – „A-Fonds“ | 161

**EuGH:** Staatliche Beihilfen: Ist die progressive polnische Einzelhandelssteuer selektiv? | 164

**EuGH:** Beibehaltung der Altersdiskriminierung auch im neuen Besoldungs-/Vorrückungssystem für Staatsbedienstete – „Österreichischer Gewerkschaftsbund“ und „Leitner“ | 166

**EuGH:** Gesetzliche Löschung von Nießbrauchsrechten bei nicht nachgewiesenem nahen Angehörigenverhältnis verstößt gegen Kapitalverkehrsfreiheit i. V. m. dem Eigentumsgrundrecht | 174

**EuGH:** EuErbVO: Die Urkunde eines polnischen Notars über die Bestätigung der Erbenstellung ist keine gerichtliche „Entscheidung“, aber eine öffentliche Urkunde – „WB“ | 175

**EuG:** Nichtigerklärung einer von einem Dritten bösgläubig angemeldeten Marke – „NEYMAR“ | 177

**EuGH:** Das FZA EU-Schweiz steht der Besteuerung der latenten Wertzuwächse von Gesellschaftsanteilen zum Zeitpunkt des Wohnsitzwechsels einer natürlichen – selbstständig tätigen – Person in die Schweiz entgegen – § 6 AStG – „Wächtler“ | 179



# DER BETRIEB

**NEU:**  
DER BETRIEB jetzt immer  
montags in Ihrem Briefkasten



# 25

Seite 1397 – 1456  
24. Juni 2019  
72. Jahrgang



## D3-Z12

### Herausgeber

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

### Magazin

#### Gastkommentar

Klaus Thönigsen/Christian Kufß  
DSGVO: Auskunftsanspruch  
muss für das Arbeitsrecht  
angepasst werden

#### Interview

Alexander von Chrzanowski  
Abgrenzung von Reise- und  
Arbeitszeiten

### Betriebswirtschaft

Martin Beznoska/Tobias Hentze  
Der SolZ auf dem Weg zu einer Unternehmensteuer 1397

Kilian Trautmann  
Der Einfluss von Konsensalgorithmen bei der handelsrechtlichen  
Bilanzierung selbst geschaffener Kryptowährungen 1401

### Steuerrecht

Andreas Maywald  
Die USA nach der Steuerreform – Bestandsaufnahme und Ausblick 1404

Thomas Wagner  
GrESt bei Share Deals: Besonderheiten bei Fondsstrukturen und  
börsennotierten Gesellschaften 1409

Steuerbegünstigtes Vermögen aufgrund einer Poolvereinbarung bei  
einer KapGes. (T. Wachter) 1416

EuGH-Vorlage zum erfolglosen Unternehmer (H.-H. Heidner) 1417

### Wirtschaftsrecht

Sascha Kremer  
Ein Jahr DSGVO: Aktuelle Entwicklungen und Herausforderungen  
des neuen Datenschutzrechts in der Praxis 1429

Außerordentliche Liquidatorenbestellung durch das Gericht (S. Arens) 1435

Anforderungen an Fortsetzung einer GmbH nach Aufhebung des  
Insolvenzplanverfahrens (OLG) 1436

### Arbeitsrecht

Gregor Thüsing/Matthias Denzer/Yannik Beden  
Entstehen von Urlaubsansprüchen in der Freistellungsphase bei  
Altersteilzeit im Blockmodell 1445

Anspruch auf Arbeitszeiterhöhung (T. Hey/A.-K. Wypych) 1451

Anspruch auf Entfernung einer Abmahnung (E. Rütz/A.-B. Sturm) 1452

Ausbildungskosten – Unwirksame Rückzahlungsklausel (S. Reitzug) 1453

Vergütung von Umkleidezeiten (M. Rätze) 1454

Im Abonnement enthalten:

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

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt  
FACHMEDIEN**

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b>	<b>M4</b>
<i>Klaus Thönissen / Christian Kuß</i>	
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M8</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M9</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M15</b>
<b>Handelsblatt Nachrichten</b>	<b>M20</b>
<b>Neue Datenbankinhalte</b>	<b>M21</b>
<b>Interview</b>	<b>M22</b>
<i>Alexander von Chrzanowski</i>	
<b>Handelsblatt Grafik</b>	<b>M24</b>
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M26</b>
<b>Impressum</b>	<b>M27</b>
<b>Worte der Woche</b>	<b>M28</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Sonstige Steuerarten

#### **Der SolZ auf dem Weg zu einer Unternehmensteuer**

*Dr. Martin Beznoska / Dr. Tobias Hentze, beide Köln*

DB1297549 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 1397

Handelsbilanzrecht/Rechnungslegung

#### **Der Einfluss von Konsensalgorithmen bei der handelsrechtlichen Bilanzierung selbst geschaffener Kryptowährungen**

*Kilian Trautmann, M.Sc., Bonn*

DB1299981 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 1401

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Internationales Steuerrecht

#### **Die USA nach der Steuerreform - Bestandsaufnahme und Ausblick**

*RA/StB/Dipl.-Fw. (FH) Andreas Maywald, New York/USA*

DB1304686 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 1404

Grunderwerbsteuer

#### **GrEST bei Share Deals: Besonderheiten bei Fondsstrukturen und börsennotierten Gesellschaften**

*StB Dr. Thomas Wagner, Düsseldorf*

DB1306835 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 1409

### KOMPAKT

Erbschaft-/Schenkungssteuer

#### **Steuerbegünstigtes Vermögen aufgrund einer Poolvereinbarung bei einer KapGes.**

*Notar Dr. Thomas Wachter, München*

DB1306847

S. 1416

Umsatzsteuer

#### **EuGH-Vorlage zum erfolglosen Unternehmer**

*RiBFH Dr. Hans-Hermann Heidner, München*

DB1306289

S. 1417

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Internationales Steuerrecht

#### **DBA-Österreich: Konsultationsvereinbarung zu Zweifelsfragen hinsichtlich der Auslegung der Grenzgängerregelung nach Art. 15 Abs. 6 DBA-Österreich**

*BMF, Schreiben vom 18.04.2019*

DB1302696

S. 1418

### ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer/Lohnsteuer

#### **Doppelte Haushaltsführung - Vorfälligkeitsentschädigung im Zusammenhang mit dem Verkauf der Zweitwohnung**

*BFH, Urteil vom 03.04.2019 - VI R 15/17*

DB1306279

S. 1421

Einkommensteuer/Lohnsteuer

#### **Zur Abziehbarkeit von Aufwendungen für Einrichtungsgegenstände und Hausrat im Rahmen einer doppelten Haushaltsführung**

*BFH, Urteil vom 04.04.2019 - VI R 18/17*

DB1306735

S. 1423

Erbschaft-/Schenkungsteuer

**Steuerbegünstigtes Vermögen aufgrund einer Poolvereinbarung bei einer KapGes.**

*BFH, Urteil vom 20.02.2019 – II R 25/16*

DB1306736

S. 1426

**WIRTSCHAFTSRECHT**

**AUFSATZ**

Datenschutz

**Ein Jahr DSGVO: Aktuelle Entwicklungen und Herausforderungen des neuen Datenschutzrechts in der Praxis**

*RA Sascha Kremer, Köln*

DB1306738 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 1429

**KOMPAKT**

GmbH-Recht

**Außerordentliche Liquidatorenbestellung durch das Gericht**

*RA Prof. Dr. Stephan Arens, Koblenz/Bonn*

DB1306340

S. 1435

**ENTSCHEIDUNGEN**

GmbH-Recht

**Anforderungen an Fortsetzung einer GmbH nach Aufhebung des Insolvenzplanverfahrens**

*OLG Celle, Beschluss vom 08.03.2019 – 9 W 17/19*

DB1307237

S. 1436

Betriebliche Altersversorgung

**Ausscheiden gemeinnützigen Wohnungsunternehmens aus Prüfungsverband: anteiliger Beitrag zu Versorgungspflichten des Verbands**

*BGH, Urteil vom 07.05.2019 – II ZR 5/17*

DB1306741

S. 1438

Verbraucherrecht

**Zur Verjährung von Rückforderungsansprüchen wegen unwirksam formularmäßig vereinbarter Darlehensgebühren bei Bauspardarlehen**

*BGH, Urteil vom 19.03.2019 – XI ZR 95/17*

DB1305865

S. 1441

**ARBEITSRECHT**

**AUFSATZ**

Urlaubsrecht/Teilzeitrecht

**Entstehen von Urlaubsansprüchen in der Freistellungsphase bei Altersteilzeit im Blockmodell**

*Prof. Dr. Gregor Thüsing, LL.M. (Harvard) / Dr. Matthias Denzer / Yannik Beden, M.A., Bonn*

DB1304171 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 1445

**KOMPAKT**

Arbeitszeitrecht

**Anspruch auf Arbeitszeiterhöhung bestimmt sich nach individuellem Arbeitszeitmodell**

*RA/FAArbR Thomas Hey / RA Dr. Artur-Konrad Wypych, Düsseldorf*

DB1305134

S. 1451

Arbeitsvertragsrecht

**Anspruch auf Entfernung einer Abmahnung aus der Personalakte nach Beendigung des Arbeitsverhältnisses**

*RAin/FAinArbR Dr. Eva Rütz, LL.M. / RAin Ann-Berit Sturm, Düsseldorf*

DB1305076

S. 1452

Berufsbildungsrecht/Arbeitsvertragsrecht

**Ausbildungskosten - Unwirksame Rückzahlungsklausel**

*RAin Dr. Sonja Reitzug, Düsseldorf*

DB1305906

S. 1453

Entgeltrecht/Arbeitszeitrecht

**Vergütung von Umkleidezeiten bei manteltarifvertraglicher Öffnungsklausel**

*Michael Rätze, Chemnitz*

DB1302711

S. 1454

Betriebsverfassungsrecht

**Offensichtliche Unzuständigkeit der Einigungsstelle für Bleibepremie nach vollständiger Betriebsstilllegung**

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

DB1305894

S. 1455

Tarifvertragsrecht/Entgeltrecht

**Tarifvertragliche Mehrarbeitszuschläge bei Teilzeitbeschäftigung**

*RAin/FAinArbR Dr. Sarah Reinhardt-Kasperek, München*

DB1304165

S. 1456

# DER BETRIEB

Ab Juni:  
DER BETRIEB immer montags  
in Ihrem Briefkasten



# 24

Seite 1337 – 1396  
17. Juni 2019  
72. Jahrgang



## D3-Z12

### Herausgeber

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

### Magazin

#### Gastkommentar

Alexander Kiefner  
Robert Weber  
Kodex 2019 – des  
Entwurfs Zählung

#### Interview

Sabrina Kadenbach  
M&A-Transaktionen:  
„Tax follows business“

### Betriebswirtschaft

Rolf Uwe Fülbier/Jan Seitz/Gilbert Fridgen  
Blockchain im Rechnungswesen: Einige Gedanken über Möglichkeiten  
und Grenzen 1337

### Steuerrecht

Ulrich Prinz  
Wirtschaftliches Eigentum an Mitunternehmeranteilen 1345

Jan Dierk Becker/Susann van der Ham  
Besteuerung der digitalen Wirtschaft 1351

Keine Erschütterung des Anscheinsbeweises für die Privatnutzung eines  
Betriebs-Kfz bei Nutzung eines gleichwertigen Privat-Kfz durch die Ehefrau  
(V. Kreft) 1354

Geschäftsführer einer KapGes. als ständiger Vertreter (F. Werth) 1355

Fiktive Einlage nach § 5 Abs. 2 UmwStG ins Gesamthandsvermögen (BFH) 1361

### Wirtschaftsrecht

Roman Bärwaldt/Sebastian Hoefling  
Legitimationswirkung der Gesellschafterliste bei Zwangseinzahlung und  
vorläufiger Rechtsschutz 1371

Zur Treuwidrigkeit einer actio pro socio parallel zur Klage der Gesellschaft  
(S. König/T. Steffes-Holländer) 1378

Fristlose Kündigung eines Steuerberatungsvertrags: Dienste höherer Art,  
wenn Auftrag auch Finanz- und Lohnbuchhaltung umfasst (BGH) 1379

### Arbeitsrecht

Nadine Hoffmann  
Der Anspruch des diskriminierten Bewerbers und der Einwand des  
Rechtsmissbrauchs 1387

Arbeitnehmerstatus: Abgrenzung aufgrund des Dienstplans (E. Schmid) 1392

Unerlaubte Privatfahrten mit dem Dienstwagen (S. Schröter/E. Letiy) 1393



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>Alexander Kiefner</i> <i>Robert Weber</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M8</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M10</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M15</b>
<b>Handelsblatt Nachrichten</b>	<b>M20</b>
<b>Neue Datenbankinhalte</b>	<b>M21</b>
<b>Interview</b> <i>Sabrina Kadenbach</i>	<b>M22</b>
<b>Handelsblatt Grafik</b>	<b>M24</b>
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M26</b>
<b>Impressum</b>	<b>M27</b>
<b>Worte der Woche</b>	<b>M28</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Controlling/Rechnungslegung/Sonstige BWL  
**Blockchain im Rechnungswesen: Einige Gedanken über Möglichkeiten und Grenzen**  
*StB Prof. Dr. Rolf Uwe Fülbier / Jan Seitz, M.Sc. / Prof. Dr. Gilbert Fridgen, alle Bayreuth*  
DB1305150 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 1337

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Bilanzsteuerrecht  
**Wirtschaftliches Eigentum an Mitunternehmeranteilen**  
*WP/StB Prof. Dr. Ulrich Prinz, Köln*  
DB1306283 (Kurzfassung vgl. S. M11) S. 1345

Internationales Steuerrecht

### Besteuerung der digitalen Wirtschaft

*StB Dr. Jan Dierk Becker / StBin Susann van der Ham, beide Düsseldorf*  
DB1306398 (Kurzfassung vgl. S. M12) S. 1351

## KOMPAKT

Gewinnermittlung

### Keine Erschütterung des Anscheinsbeweises für die Privatnutzung eines Betriebs-Kfz bei Nutzung eines gleichwertigen Privat-Kfz durch die Ehefrau

*RiFG Prof. Dr. Volker Kreft, Bielefeld*  
DB1306766 S. 1354

Abgabenordnung

### Geschäftsführer einer KapGes. als ständiger Vertreter

*RiBFH Prof. Dr. Francesca Werth, München*  
DB1304304 S. 1355

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Umsatzsteuer

### Beurteilung von platzierungsabhängigen Preisgeldern

*BMF, Schreiben vom 27.05.2019*  
DB1306008 S. 1356

Abgabenordnung

### Nichtigkeit des Verwaltungsakts

*FinMin. NRW, Erlass vom 29.04.2019*  
DB1305112 S. 1357

## ENTSCHEIDUNGEN

Bilanzsteuerrecht

### Zum Ausweis der Pensionsrückstellung im Jahr der Zusage unter Berücksichtigung neuer „Heubeck-Richttafeln“

*BFH, Beschluss vom 13.02.2019 – XI R 34/16*  
DB1307066 S. 1359

Umwandlungssteuerrecht

### Fiktive Einlage nach § 5 Abs. 2 UmwStG ins Gesamthandsvermögen

*BFH, Urteil vom 11.04.2019 – IV R 1/17*  
DB1307064 S. 1361

Internationales Steuerrecht

### Umfang der Bindungswirkung eines Feststellungsbescheids i.S.d. § 18 Abs. 1 Satz 1 AStG

*BFH, Urteil vom 14.11.2018 – I R 47/16*  
DB1306330 S. 1363

Einkommensteuer/Lohnsteuer

**Aufstockungsbeträge zum Transferkurzarbeitergeld**

*BFH, Urteil vom 12.03.2019 – IX R 44/17*

DB1307065

S. 1367

Grunderwerbsteuer

**GrEst-Pflicht bei Kaufrechtsvermächtnis**

*BFH, Urteil vom 16.01.2019 – II R 7/16*

DB1306286

S. 1369

**WIRTSCHAFTSRECHT**

**AUFSATZ**

GmbH-Recht

**Legitimationswirkung der Gesellschafterliste bei Zwangseinziehung und vorläufiger Rechtsschutz**

*Notar/RA Roman Bärwaldt / RA Dr. Sebastian Hoefling, beide Berlin*

DB1302608 (Kurzfassung vgl. S. M13)

S. 1371

**KOMPAKT**

Personengesellschaftsrecht

**Zur Treuwidrigkeit einer actio pro socio parallel zur Klage der Gesellschaft**

*RA Dr. Stephan König / RA Timo Steffes-Holländer, beide Köln*

DB1306737

S. 1378

**ENTSCHEIDUNGEN**

Steuerberaterrecht

**Fristlose Kündigung eines Steuerberatungsvertrags gem. § 627 BGB: Dienste höherer Art, wenn Auftrag auch Finanz- und Lohnbuchhaltung umfasst**

*BGH, Urteil vom 02.05.2019 – IX ZR 11/18*

DB1305868

S. 1379

Insolvenzrecht

**Kein Wahlrecht des Insolvenzverwalters bzgl. der Erfüllung eines gegenseitigen Vertrages gem. § 103 InsO bei ausstehenden Nebenpflichten**

*BGH, Urteil vom 16.05.2019 – IX ZR 44/18*

DB1306850

S. 1382

Sonstiges Recht

**Vertretung einer Sparkasse durch den Verwaltungsrat gegenüber einem ausgeschiedenen, stellvertretenden Vorstandsmitglied der Rechtsvorgängerin der Sparkasse**

*BGH, Urteil vom 30.04.2019 – II ZR 317/17*

DB1306852

S. 1385

**ARBEITSRECHT**

**AUFSATZ**

Gleichbehandlung

**Der Anspruch des diskriminierten Bewerbers und der Einwand des Rechtsmissbrauchs**

*RAin Dr. Nadine Hoffmann, LL.M., Berlin*

DB1299196 (Kurzfassung vgl. S. M14)

S. 1387

**KOMPAKT**

Arbeitsvertragsrecht

**Arbeitnehmerstatus: Abgrenzung Arbeitnehmer vom freien Mitarbeiter aufgrund des Dienstplans**

*RA/FAArbR Dr. Erik Schmid, München*

DB1305077

S. 1392

Kündigungsrecht

**Freifahrtschein für unerlaubte Privatfahrten mit dem Dienstwagen?**

*RAin/FAinArbR Dr. Sabine Schröter / RAin Elina Letiy, Frankfurt/M.*

DB1304674

S. 1393

Gleichbehandlung/Grundgesetz

**Vorlagebeschluss zur Wirksamkeit eines Verbots religiöser Zeichen am Arbeitsplatz – unternehmerische Freiheit contra Religionsfreiheit**

*RA Fabian Neugebauer, LL.M., Köln*

DB1304713

S. 1394

Befristungsrecht

**Tariföffnungsklausel bei sachgrundloser Befristung**

*RAin/FAinArbR Dr. Meike Kuckuk, Stuttgart/Berlin*

DB1304571

S. 1395

Betriebliche Altersversorgung

**Witwen-/Witwerrente schon vor zehn Jahren Ehezeit**

*RA Dr. Thomas Frank, München*

DB1305892

S. 1396



6/2019

S. 175–218, ART.-NR. 36–43

Juni 2019

Zum 80. Geburtstag von Hon.-Prof. MR Dr. Werner Wiesner!



D3-714

# RWZ

RECHT UND RECHNUNGSWESEN

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

SCHWERPUNKT

Umgründungen

## GESELLSCHAFTS- & STEUERRECHT

» **Petra Hübner-Schwarzinger/Walter Schwarzinger:**

Warum „begünstigtes Vermögen“? – Anstöße für eine Weiterentwicklung des UmgrStG

» **Klaus Hirschler/Jürgen Reinold:** Ausgewählte Fragen zu ertragsteuerlichen Themen im Zusammenhang mit Umgründungen und Immobilien

» **Ernst Komarek/Karl Stückler:** Die Notwendigkeit der Evidenzierung der Innenfinanzierung auf dem Prüfstand

» **Christoph Schlager/Elisabeth Titz/Alexandra Wild:** Umgründungen im Steuerreformgesetz I 2019/20

## RECHNUNGSWESEN

» **Thomas Pfriemer/Thomas Danzer/Hans Hartmann:** ESEF – Umstellung auf eine einheitliche elektronische Finanzberichterstattung innerhalb der EU

» **Eloy Barrantes/Kevin Dix/Stéphanie Mittelbach-Hörmanseder:** XBRL – Entwicklungen in der Digitalisierung der Unternehmensberichterstattung



## WÜRDIGUNG

<b>Klaus Hirschler: Werner Wiesner – zum Geburtstag alles Gute!</b>	175
<b>Dank an Werner Wiesner</b>	176

## GESELLSCHAFTS- & STEUERRECHT

<b>Petra Hübner-Schwarzinger/Walter Schwarzinger: Warum „begünstigtes Vermögen“? – Anstöße für eine Weiterentwicklung des UmgrStG</b>	177
---	-----

Der Beitrag behandelt das im UmgrStG seit Anbeginn vorgesehene Anwendungserfordernis des „begünstigten Vermögens“ und hinterfragt, warum die Begünstigungen des UmgrStG nicht für Vermögensübertragungen generell, ohne Einschränkung auf ein bestimmtes Übertragungsvermögen, zur Verfügung stehen. Die steuerneutrale Möglichkeit der Zulassung von diversem Vermögen zur ertragsteuerlich neutralen Übertragung würde aus unserer Sicht sowohl für den Abgabepflichtigen als auch die Finanzverwaltung von Vorteil sein und bis auf eine temporäre Verschiebung keine Auswirkung haben.

<b>Klaus Hirschler/Jürgen Reinold: Ausgewählte Fragen zu ertragsteuerlichen Themen im Zusammenhang mit Umgründungen und Immobilien</b>	182
--	-----

Der Gesetzgeber hat mit dem 1. StabG 2012 die Besteuerung von Immobilienvermögen neu geregelt. Durch das neue System der ertragsteuerlichen Behandlung von Immobilien musste der Gesetzgeber auch Anpassungen im UmgrStG (speziell in Art III, IV und V UmgrStG) vornehmen. Der Beitrag beleuchtet in der Praxis aufkommende Fragen iZm Immobilienübertragungen bei Einbringung und Realteilung.

<b>Ernst Komarek/Karl Stückler: Die Notwendigkeit der Evidenzierung der Innenfinanzierung auf dem Prüfstand</b>	190
---	-----

Seit dem StRefG 2015/16 sind neben den steuerlichen Einlagen auch die Innenfinanzierungsstände gem § 4 Abs 12 EStG evident zu halten. Für offene Zuwendungen einer Gesellschaft an ihre Gesellschafter besteht, sofern ein ausreichender Stand an Innenfinanzierung und Einlagen vorhanden ist, steuerlich ein Wahlrecht, sie als (offene) Gewinnausschüttung oder Einlagenrückzahlung zu qualifizieren. Der Beitrag widmet sich der Frage, ob bzw inwieweit die unternehmensrechtliche Qualifikation einer Kapitalrückführung als Einlagenrückzahlung oder Gewinnausschüttung für das Steuerrecht maßgeblich ist. Darüber hinaus erfolgt ein Vorschlag de lege ferenda zur Vereinfachung der Evidenzkontenführung an den Gesetzgeber.

<b>Christoph Schlager/Elisabeth Titz/Alexandra Wild: Umgründungen im Steuerreformgesetz I 2019/20</b>	198
---	-----

Im Begutachtungsentwurf des StRefG I 2019/20 werden Änderungen im Bereich der Entstrickungsbesteuerung bei Umgründungen vorgeschlagen sowie eine Regelung, die eine Umgehung von Zuschreibungen nach Beteiligungsabschreibungen verhindern soll. Der Beitrag stellt die vorgeschlagenen Änderungen und ihre Hintergründe dar.

## RECHNUNGSWESEN

<b>Thomas Pfriemer/Thomas Danzer/Hans Hartmann: ESEF – Umstellung auf eine einheitliche elektronische Finanzberichterstattung innerhalb der EU</b>	204
--	-----

Ab 1. Jänner 2020 müssen kapitalmarktorientierte Unternehmen ihre Jahresfinanzberichte in einem einheitlichen elektronischen Format erstellen (ESEF – European Single Electronic Format). Die Erstellung erfolgt in XHTML und iXBRL. Sämtliche Positionen der primären Bestandteile des IFRS-Konzernabschlusses sind dabei mittels ESEF-Taxonomie zu „etikettieren“. Ab 1. Jänner 2022 ist zusätzlich der Anhang zumindest mittels einer Etikettierung von Textblöcken zu berichten.

**Eloy Barrantes/Kevin Dix/Stéphanie Mittelbach-Hörmanseder: XBRL – Entwicklungen in der Digitalisierung der Unternehmensberichterstattung**

209

Die Digitalisierung ermöglicht seitens der Adressaten von Unternehmensberichten eine automatisierte Weiterverarbeitung zugrundeliegender Daten. Die bisherige Praxis der digitalen Berichterstattung stützt sich auf die Formate HTML und PDF. Künftig gewinnt jedoch, getrieben durch Regulierung der EU, mit XBRL ein weiteres Berichtsformat an Bedeutung, dessen Neuerung in der Maschinenlesbarkeit besteht. Im Beitrag wird dieser neue Standard erläutert und mit der bisherigen Berichterstattungs- und Analysepraxis verglichen.

**INTERNATIONALER RUNDBLICK****Katharina van Bakel-Auer/Maria Sumerauer**

216

**Herausgeber:**

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

**Redaktionsassistentz:**

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

**Schriftleitung:**

o. Univ.-Prof. Dr. Romuald Bertl

**Ständige Mitarbeiter:**

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

**Abonnentenservice:**

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

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

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

**Anzeigen & Mediadaten:**

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

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber iSd § 1 (1) Z 8 und 9 MedienG:** LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: Marxergasse 25, 1030 Wien | Unternehmensgegenstand: LexisNexis ARD Orac ist ein führender Fachverlag in Österreich im Bereich Steuern, Recht und Wirtschaft, der die Tradition der Verlagshäuser Orac und ARD unter internationalem Dach fortführt. LexisNexis ARD Orac ist ein Tochterunternehmen der international tätigen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Alberto Sanz de 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, ISSN: 1018-3779

**Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand 2019 | Verlags- und Herstellungsort: Wien** | Die Zeitschrift erscheint einmal im Monat | Einzelheftpreis 2019: € 35,-; Jahresabonnement 2019: € 359,- inkl. MwSt bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria IBAN: AT841200050423468600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresabschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest.

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

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

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

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

**Richtlinien für Autoren:**

Manuskripte übermitteln Sie bitte an die E-Mail-Adresse [RWZ-Zeitschrift@lexisnexis.at](mailto:RWZ-Zeitschrift@lexisnexis.at). Wir ersuchen um Verwendung gängiger juristischer Zitier- und Abkürzungsregeln (AZR, 7. Auflage).

Manuskripte sind möglichst unter Verwendung der dekadischen Gliederung zu erstellen und sollten nicht mehr als 3 Gliederungsebenen umfassen.

Die Beiträge sollen eine Länge von nicht mehr als 25.000 Zeichen (inkl. Leerzeichen, inkl. Fußnoten) aufweisen. Überschreitet das Manuskript diese Länge, sind die Herausgeber berechtigt, die Beiträge entsprechend zu kürzen.

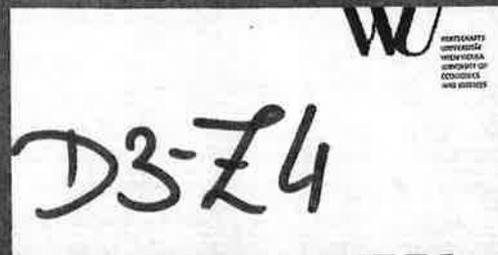
Jeder Beitrag wird einem externen Begutachtungsverfahren unterzogen, das über seine Veröffentlichung entscheidet. Der Verfasser wird schriftlich informiert, ob der Beitrag zur Publikation angenommen wurde.

Die Richtlinien für das Verfassen von Zeitschriftenbeiträgen finden Sie in ausführlicher Form unter [www.lexisnexis.at](http://www.lexisnexis.at) in der Rubrik Autorenservice.

6/2019

S. 359–430, ART.-NR. 272–337

Juni 2019



# RdW

ÖSTERREICHISCHES RECHT DER WIRTSCHAFT

Herausgeber: Wilma Dehn, Gunter Mayr, Franz Schrank,  
Ulrich Torggler, Nikolaus Zorn



## WIRTSCHAFTSRECHT

- » **Andreas Vonkilch/Marco Scharmer:** Zur „Begründungsobliegenheit“ beim Rücktritt vom Vertrag nach § 918 ABGB
- » **Ulla Reisch:** EU-Richtlinie zur Unternehmensrestrukturierung
- » **Sandra Grill/Georg Eisenberger:** Entfall der Fahrlässigkeitsvermutung bei schweren Verwaltungsstraftaten

## ARBEITSRECHT

- » **Reinhard Resch:** Die Sonderpensionserhöhung 2018 gemäß § 711 ASVG
- » **Andreas Gerhartl:** Betriebsvereinbarung und Mitarbeiterbeurteilungssysteme

## STEUERRECHT

- » **Bettina Spilker:** USt-Bemessungsgrundlage beim Tausch – gemeiner Wert, Teilwert, subjektiver Wert?
- » **Anton Mairinger:** Zur Grunderwerbsteuer beim „Rückgängigmachen“ eines Baurechts
- » **VwGH:** Vorverträge bei ImmoEST unbeachtlich

<b>EDITORIAL</b>	359
<b>GESETZGEBUNG</b>	362
<b>INFO AKTUELL – WIRTSCHAFTSRECHT</b>	364
<b>INFO AKTUELL – ARBEITS-, SOZIAL- UND STEUERRECHT</b>	365

## WIRTSCHAFTSRECHT

<b>Andreas Vonkilch/Marco Scharmer:</b> Zur „Begründungsobliegenheit“ beim Rücktritt vom Vertrag nach § 918 ABGB	366
<b>Ulla Reisch:</b> EU-Richtlinie zur Unternehmensrestrukturierung	369
<b>Sandra Grill/Georg Eisenberger:</b> Entfall der Fahrlässigkeitsvermutung bei schweren Verwaltungsstraftaten	375

## JUDIKATUR

### »SCHULDRECHT

Anlegerschaden: Falsche notarielle Bestätigung über Goldbestände	380
Anlegerschaden – (zusätzliche) Innenprovision	381
Anlegerschaden einer Privatstiftung – Mitverschulden?	381

### »KONSUMENTENSCHUTZ

EuGH-GA: SEPA-Lastschrift für Zahlungen innerhalb der EU	382
EuGH: Fernabsatzvertrag – Belehrung über Widerrufsrecht	382

### »UNTERNEHMENSRECHT

Immobilienmakler: Nachforschungspflicht betreffend Baubewilligung?	383
--	-----

### »GESELLSCHAFTSRECHT

KG: Sittenwidrige „Geschlechterklausel“	383
Mehrstöckige OG – haftungsbeschränkender Firmenzusatz?	384
GmbH: Einlagenrückgewähr – Rückforderung ohne Gesellschafterbeschluss	384
Bestellung eines Notliquidators	385
AG: Vorzeitige Amtsniederlegung durch Vorstandsmitglied	385
Verein: Beschluss durch unzuständiges Vereinsorgan – Nichtigkeit	386
Verein: Ausschluss eines Mitglieds	386

### »WETTBEWERBSRECHT

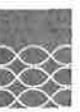
Bestechungsverbot des § 10 UWG	386
Irreführende Behauptung eines Anwalts iZm Verfahrenshilfe	388
Irreführung – „A*****® Methode“	388
Verbandsklage: Maturareisen – aggressive Werbung?	389
Bedeutungsinhalt einer Äußerung – Gesamteindruck	390

### »IMMATERIALGÜTERRECHT

Geschmacksmusterverletzung – Herausgabe des Gewinns	391
Patent – Erfindungshöhe	391
Unzulässiges Bildzitat	392
„Biosativa“ – kein Sprachwerk	392

### »VERSICHERUNGSRECHT

Verbandsklage: Wertanpassung in der Rechtsschutzversicherung	392
Privathaftpflichtversicherung: „Gefahr des täglichen Lebens“	393
Auszahlung an Versicherungsnehmer trotz Verpfändung der Ansprüche	394
KHVG: Fortlaufshemmung der Verjährungsfrist	394



## INHALTSVERZEICHNIS

## »INTERNATIONALES VERFAHRENSRECHT

„Internet-Tat“ – Zuständigkeit für Deliktssklagen	395
Anlegerschaden – Einwand der Streitanhängigkeit	395

## »VERGABERECHT

Wiener Vergabe-Pauschalgebühren – erhöhte Gebührensätze	396
EuGH: Abschluss Beitrittsvertrag mit Vorsorgekasse ist Auftragsvergabe trotz Weigerungsrecht des BR	396
EuGH: Mit privatem Krankenhaus trotz Öffentlichkeitsrecht keine Inhouse-Vergabe möglich	396

**ARBEITSRECHT**

<b>Reinhard Resch:</b> Die Sonderpensionserhöhung 2018 gemäß § 711 ASVG	397
<b>Andreas Gerhartl:</b> Betriebsvereinbarung und Mitarbeiterbeurteilungssysteme	400

**JUDIKATUR**

## »ALLGEMEINES ARBEITSRECHT

EuGH: 6. Urlaubswoche – keine Diskriminierung	403
Samstagsarbeit im Handel: Verstoß gegen KollV strafbar	404
Beginn des Kündigungsschutzes bei Schwangerschaft	405
Unwirksame Kündigungsvereinbarung in befristetem Saisonarbeitsvertrag	406
Neuerliche Befristung eines DV zur Fertigstellung eines Projekts	407
Vertrauensunwürdigkeit: Entlassung eines Vorstandsmitglieds	407

## »LOHN- UND SOZIALDUMPING

Pflicht zur Übermittlung von Lohnunterlagen an GKK nur auf ausdrückliches Verlangen	407
Nichtvorlage von Lohnunterlagen – Strafbestimmungen nicht verfassungswidrig	408
VfGH: Nicht-Bereitstellung von Lohnunterlagen – Strafbestimmung nicht verfassungswidrig	408
Zur Rechtzeitigkeit der ZKO-Meldung bei Entsendung nach AVRAG	409

## »SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Schwerarbeitszeiten durch schwere körperliche Arbeit	409
Erwerb eines Schwerarbeitsmonats durch Ausübung mehrerer Tätigkeiten	409

## »VERFAHRENSRECHT

Verfahren wegen „Schwarzarbeit“: Parteistellung des Finanzamts?	410
---	-----

**STEUERRECHT**

<b>Bettina Spilker:</b> Umsatzsteuerliche Bemessungsgrundlage beim Tausch – gemeiner Wert, Teilwert, subjektiver Wert?	411
<b>Anton Mairinger:</b> Zur Grunderwerbsteuer beim „Rückgängigmachen“ eines Baurechts	416
VwGH: Vorverträge bei ImmoESt unbeachtlich ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	417
VwGH zur KEST-Entlastung bei Gewinnausschüttung in Drittland ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	418
VwGH erneut zum Leasing in der Umsatzsteuer ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	420
VwGH: Prüfungsauftrag gesondert anfechtbar ( <i>Nikolaus Zorn</i> )	422

## »BLICK NACH DEUTSCHLAND

<b>Udo Eversloh:</b> dBMF: Entwurf eines „Gesetzes zur weiteren steuerlichen Förderung der Elektromobilität und zur Änderung weiterer steuerlicher Vorschriften“	424
--	-----

**FACHLITERATUR**

427

**IMPRESSUM**

430

D3-241

# StuB

12

28.6.2019

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

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 457 Ausgewählte steuer- und handelsrechtliche Fragestellungen bei Kundenbindungsprogrammen im Mittelstand  
WP/StB René Feldgen
- 465 Gesundheitsförderungsaufwendungen und Arbeitslohn  
StB Michael Seifert
- 469 Bundesfinanzhof legt dem EuGH Fragen zu Vorsteuervergütungsanträgen vor  
StB Robert C. Prätzler
- 473 Steuerabzug beim „total buy out“ in der digitalen Geschäftswelt  
StB/FB IStR Dirk Roßmann und StB Oliver Lohmar
- 477 Gerichtliche Vertretung der AG  
RA/WP/FAStR Harald Schumm



## PRAXISFÄLLE

- 481 Bilanzierung unvermuteter, anschaffungsnaher Aufwendungen  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 482 Formulierung der Verlustübernahme in Ergebnisabführungsverträgen  
StB Prof. Dr. Gerrit Adrian

## KURZNACHRICHTEN

- 484 Keine Rückstellungen für Baustellenauflösung
- 485 Übergang eines Gewerbeverlustes von einer Kapitalgesellschaft auf eine Personengesellschaft
- 491 Zur Identität von Rechnungsaussteller und leistendem Unternehmer
- 492 Fiktive Einlage nach § 5 Abs. 2 UmwStG ins Gesamthandsvermögen

## HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

# StuB

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 457 **Ausgewählte steuer- und handelsrechtliche Fragestellungen bei Kundenbindungsprogrammen im Mittelstand**  
Lösungsansätze bei KMU  
WP/StB René Feldgen
- 465 **Gesundheitsförderungsaufwendungen und Arbeitslohn**  
Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 21.11.2018 - VI R 10/17  
StB Michael Seifert
- 469 **Bundesfinanzhof legt dem EuGH Fragen zu Vorsteuer-vergütungsanträgen vor**  
Anmerkungen zum BFH-Beschluss vom 13.2.2019 - XI R 13/17  
StB Robert C. Prätzler
- 473 **Steuerabzug beim „total buy out“ in der digitalen Geschäftswelt**  
Anmerkung zu den BFH-Urteilen vom 24.10.2018 - I R 69/16 und I R 83/16  
StB/FB ISTR Dirk Roßmann und StB Oliver Lohmar
- 477 **Gerichtliche Vertretung der AG**  
Vertretung der AG durch den Aufsichtsrat auch bei Rechtsgeschäften mit einer Einpersonengesellschaft des künftigen Vorstands der AG  
RA/WP/FAStR Harald Schumm

## PRAXISFÄLLE

- 481 **Bilanzierung unvermuteter, anschaffungsnaher Aufwendungen**  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 482 **Formulierung der Verlustübernahme in Ergebnisabführungsverträgen**  
StB Prof. Dr. Gerrit Adrian

## KURZNACHRICHTEN

- 484 Keine Rückstellungen für Baustellenauflösung
- 485 Übergang eines Gewerbeverlustes von einer Kapitalgesellschaft auf eine Personengesellschaft
- 485 Umqualifizierung eines Gewinnanteils aus einer gewerblich geprägten Fondsgesellschaft in eine Tätigkeitsvergütung
- 485 Zur Abziehbarkeit von Aufwendungen für Einrichtungsgegenstände und Hausrat im Rahmen einer doppelten Haushaltsführung
- 486 Vorfälligkeitsentschädigung im Zusammenhang mit dem Verkauf der Zweitwohnung
- 486 Kaufpreisaufteilung für ein bebautes Grundstück
- 488 Keine Gewinnerhöhung durch Aufzinsung des Körperschaftsteuerguthabens nach formwechselnder Umwandlung in eine Personengesellschaft
- 488 Kapitalertragsteuer für vGA einer dauerdefizitären kommunalen Eigengesellschaft
- 489 Allgemeinverfügung zur Zurückweisung der Einsprüche zur Einheitsbewertung
- 489 Grunderwerbsteuerpflicht für ein Kaufrechtsvermächtnis
- 490 Umsatzsteuer-Umrechnungskurse für Mai 2019
- 491 Veräußerung von Miteigentumsanteilen als Lieferung
- 491 Zur Identität von Rechnungsaussteller und leistendem Unternehmer
- 492 Fiktive Einlage nach § 5 Abs. 2 UmwStG ins Gesamthandsvermögen
- 492 Bewertungsrechtlicher Abschlag wegen Abbruchverpflichtung für Gebäude auf fremdem Grund und Boden
- 493 Mitteilungspflichten bei Auslandsbeziehungen
- 494 Corporate Governance: Kodexreform 2019

## VII Service/Impressum

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

**Schriftleitung:** Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M. (NYU) (V.i.S.d.P.),  
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M. (Wellington)

**Redaktion:** Christoph Seibold (*leitender Redakteur*), Nicole Bentin  
(*Redakteurin Rechtsprechung*), Florian Skupin (*Redakteur Rezensionen*)

**Redaktionsassistent:** Stephanie Niederalt, Dr. Pascal Oberndörfer

**Anschrift der Redaktion:**  
Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München,  
Telefon (0 89) 29195470, Telefax (0 89) 29195480,  
E-Mail: redaktion@urheberrecht.org, URL: <http://www.urheberrecht.org/>

**Herausgeber:** Prof. Dr. Albrecht Hesse, Prof. Roland Bornemann,  
Dr. Tilo Gerlach, Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M., Dr. Harald  
Heker, Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M., Prof. Dr. Johannes Kreile,  
Dr. Urban Pappi, Dr. Robert Staats

**Wiss. Beirat:** Prof. Dr. Dieter Dörr, Guido Evers, Prof. Dr. Norbert  
P. Flechsig, Prof. Dr. Günter Herrmann, Dr. Tobias Holzmüller,  
LL.M. (NYU), Dr. Matthias Kirschenhofer, Prof. Dr. Reinhold Kreile,  
Dr. Matthias Lausen, Dr. Michael Libertus, Prof. Dr. Ferdinand Melichar,  
Prof. Dr. Wilhelm Nordemann, Prof. Dr. Gerhard Pfennig, Prof. Dr.  
Wolf-Dieter Ring, Dr. Martin Schaefer, Dr. Gernot Schulze, Prof. Dr.  
Mathias Schwarz, Prof. Dr. Robert Schweizer, Peter-Christoph Weber

# ZUM

Zeitschrift für Urheber- und  
Medienrecht

63. Jahrgang · Heft 6/2019  
ISSN 0177-6762

um

INSTITUT FÜR URHEBER-  
UND MEDIENRECHT

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze



- Dr. Patrick Zurth und Viola Pless**  
#transparenz: Die Kennzeichnung nutzergenerierter Werbung in sozialen Netzwerken  
unter der neuen AVMD-Richtlinie – Teil 2 ..... 457–467
- Dr. Martin Soppe**  
Datenverarbeitungen zu journalistischen Zwecken – das datenschutzrechtliche Medienprivileg  
in der Verlagspraxis ..... 467–476
- Dr. Manuel Jäger, LL.M.**  
Die Novellierung der AVMD-RL – Anwendungsbereich und Werberegulierung –  
eine erneut vertane Chance? ..... 477–490
- Dr. Christof Peter, M.A.**  
Urheberrechtliche Erschöpfung bei digitalen Gütern  
Aktuelle Fragen zum Sekundärmarkt digitaler Güter ..... 490–501
- Dr. Simon Apel und Lara Lynn König**  
Werkvernichtung als »sonstige Beeinträchtigung« i. S. d. § 14 UrhG?  
Anmerkung zu BGH, Urteile vom 21.2.2019 – I ZR 98/17 – HHole (for Mannheim) (ZUM 2019, 508),  
I ZR 99/17 (ZUM 2019, 521), I ZR 15/18 (ZUM 2019, 528) ..... 518–521

### Rechtsprechung

- Aufzeichnung von Polizeibeamten in einer Polizeidienststelle auf Video und Veröffentlichung in sozialem Netzwerk**  
EuGH, Urteil vom 14.2.2019 – C-345/17 – Sergejs Buivids/Datu valsts inspekcija ..... 502–508
- Vernichtung einer permanenten Rauminstallation wegen Umbau eines Gebäudeteils**  
BGH, Urteil vom 21.2.2019 – I ZR 98/17 – HHole (for Mannheim) ..... 508–517
- Entfernung einer Lichtinstallation aus einem Gebäude wegen Umgestaltung eines Gebäudeteils**  
BGH, Urteil vom 21.2.2019 – I ZR 99/17 ..... 521–528

Vernichtung eines Kunstwerks durch den Eigentümer BGH, Urteil vom 21.2.2019 – I ZR 15/18 – KG .....	528–530
Widerlegung der Dringlichkeit im Urheberrecht nicht auf ein Werk bezogen LG München I, Urteil vom 22.2.2019 – 37 O 18232/18 – nicht rechtskräftig .....	530–536

## Veranstigungsankündigung des Instituts für Urheber- und Medienrecht »Aktuelle Fragen der deutschen und europäischen Filmförderung«

Symposium am 28.6.2019, 10.00 bis ca. 15.00 Uhr im Literaturhaus, Salvatorplatz 1, 80333 München

Programm und Anmeldung unter [www.urheberrecht.org/events](http://www.urheberrecht.org/events).  
Die Veranstaltung ist kostenlos, eine Anmeldung ist erforderlich.

**Schriftleitung**  
Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M. (V.i.S.d.P.), Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.  
Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München  
Telefon: (089) 291954-70, Telefax: (089) 291954-80,  
E-Mail: [redaktion@urheberrecht.org](mailto:redaktion@urheberrecht.org)  
[www.urheberrecht.org](http://www.urheberrecht.org)

**Erscheinungsweise**  
11 Ausgaben im Jahr mit einer Doppelnummer

**Bezugspreise 2019**  
Miniabo (4 Ausgaben) € 69,00 inkl. Vertriebskosten und Porto;  
Jahresabonnement € 385,00 zzgl. Vertriebskostenanteil € 24,00 plus Direktbeorderungsgebühr Inland € 5,80 p.a.  
Jahresabonnement für ZUM und ZUM-RD im Kombinationsangebot € 535,00 zzgl. Vertriebskostenanteil € 48,00 plus Direktbeorderungsgebühr Inland € 11,60 p.a.  
Einzelpreis: € 40,00  
Alle Preise verstehen sich inkl. MWSt.  
Beihefte, die zu diesem Titel erscheinen, werden den Abonnenten mit einem Vorzugspreis automatisch zugesandt und können bei Nichtgefallen zurückgegeben werden.

**Bestellmöglichkeit**  
Bestellungen beim örtlichen Buchhandel oder direkt bei der Nomos Verlagsgesellschaft Baden-Baden

**Kündigungsfrist**  
Jeweils drei Monate vor Kalenderjahresende

**Bankverbindung generell**  
Zahlungen jeweils im Voraus an Nomos Verlagsgesellschaft, Postbank Karlsruhe  
BLZ: 660 100 75 Konto Nr.: 73636751 IBAN: DE07.6601.0075.0073.6367.51 B  
PBNKDEFF oder Stadtparkasse Baden-Baden: BLZ: 662 500 30 Konto N  
5002266 IBAN: DE05.6625.0030.0005.0022.66 BIC: SOLA DE 51 BAD

**Druck und Verlag**  
Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Waldseestraße 3–5, 76530 Baden-  
den, Telefon: (0 72 21) 21 04-0, Telefax: (0 72 21) 21 04 27  
E-Mail: [nomos@nomos.de](mailto:nomos@nomos.de)

**Anzeigen**  
Sales friendly Verlagsdienstleistungen, Siegburger Straße 123, 53229 B  
Telefon: (0228) 97898-0, Telefax: (0228) 97898-20, E-Mail: [roos@sales-friendly.de](mailto:roos@sales-friendly.de)

**Urheber- und Verlagsrechte**  
Die Zeitschrift sowie alle in ihr enthaltenen einzelnen Beiträge und Abbildu  
sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom  
heberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Ver  
Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzur  
Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronis  
Systemen.

Der Nomos Verlag beachtet die Regeln des Börsenvereins des Deutschen F  
handels e.V. zur Verwendung von Buchrezensionen.

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden. Printed in Germany

ISSN 0177-6762



# Zeitschrift für das gesamte Medienrecht

Archiv für Presserecht

**Herausgegeben von:** Prof. Dr. Christian Berger · Dr. Ulf Brühann · Prof. Dr. Emanuel H. Burkhardt · Prof. Dr. Karl-Eberhard Hain · Dr. Verena Hoene · Gernot Lehr · Dr. Christian Löffler · Prof. Dr. Roger Mann · Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer · Dr. Jörg Soehring · Prof. Dr. Christian von Coelln · Vera von Pentz · Georg Wallraf · Prof. Dr. Johannes Weberling

[afp-medienrecht.de](http://afp-medienrecht.de)


<b>Aufsätze</b>	<b>Karina Grisse</b> – Google ist nicht der richtige Gegner, aber manchmal der einzige .....	189
	<b>Christian Alexander</b> – Presserechtliche Informationsschreiben: Rechtliche Einordnung, Abwehransprüche und Kosten .....	198
	<b>Sebastian Omlor</b> – Weiterleitungspflichten von Mediaagenturen für Medienrabatte .....	206
<b>Entscheidungen</b>	Vorabentscheidung zu journalistischer Tätigkeit durch Videoveröffentlichung auf YouTube (EuGH, Urt. v. 14.2.2019 – C-345/17) m. Anm. <i>Stephan Ory</i> .....	222
	Offenlegungspflicht des Anschlussinhabers bzgl. Täterschaft bei Filesharing (BVerfG, Beschl. v. 18.2.2019 – 1 BvR 2556/17) .....	230
	Abwägung bei Löschung von Altmeldungen aus Online-Archiven (BGH, Urt. v. 18.12.2018 – VI ZR 439/17) .....	236
	Unwirksame Betriebsratswahl in Zustellerbetrieb (LAG Hamm, Beschl. v. 12.3.2019 – 7 TaBV 49/18) .....	258
	Keine presserechtliche Auskunftspflicht eines Abgeordneten über Gespräche mit der Amtsleitung des BfV (OVG NW, Beschl. v. 3.4.2019 – 15 B 1850/18) .....	261
	Urheberrechtswidrige Veröffentlichung einer BfR-Stellungnahme zu Glyphosat (LG Köln, Beschl. v. 19.3.2019 – 14 O 86/19) .....	267
	Zulässige Äußerung der Bundeskanzlerin über sog. Schmähdgedicht (VG Berlin, Urt. v. 16.4.2019 – 6 K 13.19) .....	268



# Zeitschrift für das gesamte Medienrecht

Archiv für Presserecht

**Herausgegeben von:**

Prof. Dr. Christian Berger, Leipzig · Dr. Ulf Brühann, Brüssel · Prof. Dr. Emanuel H. Burkhardt, Stuttgart · Prof. Dr. Karl-Eberhard Hain, Köln · RAin Dr. Verena Hoene, LL.M., Köln · RA Gernot Lehr, Bonn · Richter am BGH Dr. Christian Löffler, Karlsruhe · RA Prof. Dr. Roger Mann, Hamburg · Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer, Köln · RA Dr. Jörg Soehring, LL.M., Hamburg · Prof. Dr. Christian von Coelln, Köln · Richterin am BGH Vera von Pentz, Karlsruhe · RA Georg Wallraf, Kerpen · RA Prof. Dr. Johannes Weberling, Berlin

## Inhalt

[afp-medienrecht.de](http://afp-medienrecht.de)

### Aufsätze

**Dr. Karina Grisse – Google ist nicht der richtige Gegner, aber manchmal der einzige** – Rechtsschutzlücken bei Persönlichkeitsrechtsverletzungen im Internet – Umgang mit anonymen Behauptungen

Nach der Rechtsprechung des BGH sind Betreiber von Suchmaschinen nur verpflichtet, offensichtliche Rechtsverletzungen aus ihren Suchergebnislisten herauszunehmen. Bei ehr- und reputationsschädigenden Behauptungen stellt das die Betroffenen vor Probleme. Dieser Beitrag betrachtet das Problem anonymer ehr- und reputationsschädigender Äußerungen und erörtert, warum der Zugriff auf mittelbar Verantwortliche in solchen Konstellationen unerlässlich ist. .... 189

**Prof. Christian Alexander – Presserechtliche Informationsschreiben: Rechtliche Einordnung, Abwehransprüche und Kosten**

Presserechtliche Informationsschreiben (auch: presserechtliche Warnschreiben oder „Brandbriefe“) haben einige Verbreitung gefunden. Aus Anlass einer aktuellen Entscheidung des BGH (BGH, Urt. v. 15.1.2019 – VI ZR 506/17, AfP 2019, 40) nimmt dieser Beitrag eine rechtliche Einordnung der presserechtlichen Informationsschreiben vor und untersucht einige damit verbundene Rechtsfragen. .... 198

**Prof. Dr. Sebastian Omlor – Weiterleitungspflichten von Mediaagenturen für Medienrabatte** – Vertragstypologie, Vertragsgestaltung und Klauselkontrolle

Mediaagenturen, die als Intermediäre zwischen Werbungdurchführenden und Werbungtreibenden auftreten, werden durch die Werbungdurchführenden außertarifliche Vergünstigungen gewährt. Konkret können sowohl Vorteile in Geld (Cash-Rabatte) als auch Werbeleistungen wie Freispots (Naturalrabatte) eingeräumt werden. Streitbehaftet ist dabei die Frage, ob und in welchem Umfang die Mediaagenturen solche Vergünstigungen an ihre Kunden weitergeben müssen. .... 206

### EGMR-Rechtsprechung

**Dr. Thomas Haug – Zur Zulässigkeit der Bezeichnung „verbaler Rassismus“** – EGMR, Urt. v. 9.1.2018 – 18597/13 (Gra Stiftung gegen Rassismus und Antisemitismus gegen Schweiz) ..... 213

**Dr. Thomas Haug – Der Begriff „Vergewaltiger“ als Tatsachenbehauptung** – EGMR, Urt. v. 7.11.2017 – 24703/15 (Egill Einarsson gegen Island) .. 213

### Blick nach Brüssel

**Dominik Eickemeier / Dr. Ruben A. Hofmann / Dr. Peter J. Fries – Stand: 1. Juni 2019** ..... 214

## Inhalt

**Medienkartellrecht**

*Dr. Jörg Witting / Dr. Martin Jäger* – Stand: 1. Juni 2019 ..... 217

**Nachrichten**

*Christine Libor* – KJM: Keine Anerkennung des Jugendschutzprogramms JusProg ..... 220

*Christine Libor* – Gutachten zu Indexierung des Rundfunkbeitrags ..... 221

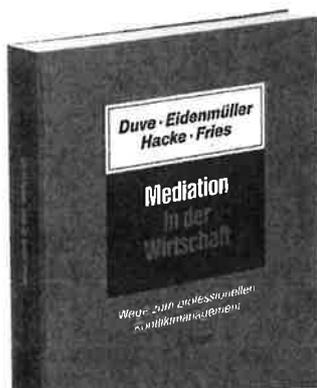
*Christine Libor* – Streit um Gewinnbeteiligung der Verleger an Google-Textausschnitten ..... 221

*Christine Libor* – Netzsperrung der GEMA bzgl. illegaler Website ..... 221

*Christine Libor* – Kein Leistungsschutzrecht für Verlage in der Schweiz ..... 221

**Entscheidungen**

Journalistische Tätigkeit durch Videoveröffentlichung auf YouTube	(EuGH, Urt. v. 14.2.2019 – C-345/17, ECLI:EU:C:2019:122) <i>m. Anm. Stephan Ory</i> ..... 222
Offenlegungspflicht des Anschlussinhabers bzgl. Täterschaft bei Filesharing	(BVerfG, Beschl. v. 18.2.2019 – 1 BvR 2556/17, ECLI:DE: BVerfG:2019:rk20190218.1bvr255617) ..... 230
Kostenerstattungsanspruch bzgl. vorgerichtlicher Anwaltskosten nur bei Zahlungspflicht im Innenverhältnis	(BGH, Urt. v. 22.1.2019 – VI ZR 402/17, ECLI:DE: BGH:2019:220119UVIZR402.17.0) ..... 233
Abwägung bei Löschung von Altmeldungen aus Online-Archiv	(BGH, Urt. v. 18.12.2018 – VI ZR 439/17, ECLI:DE: BGH:2018:181218UVIZR439.17.0) ..... 236
Fehlende Ermessensausübung bei sitzungspolizeilicher Medienverfügung	(OLG Frankfurt, Beschl. v. 11.4.2019 – 3 Ws 281/19) ..... 241
Unzulässige Bildberichterstattung über Prominente und minderjährige Tochter bei privater Einkaufsfahrt	(OLG Köln, Urt. v. 28.3.2018 – 15 U 155/18) ..... 242
Zulässige Berichterstattung über Unternehmen durch Meinungsäußerungen mit zutreffendem Tatsachenkern	(OLG Düsseldorf, Urt. v. 21.2.2019 – 16 U 179/17) ..... 246
Zulässige Aufmerksamkeitswerbung mit dem Foto eines Fernsehmoderators – Endlich scharf	(OLG Köln, Urt. v. 21.2.2019 – 15 U 46/18, ECLI:DE: OLGK:2019:0221.15U46:18.2000) ..... 253
Zulässige Berichterstattung über Gesundheitszustand eines Prominenten und angewandte Behandlungsmethoden	(OLG Hamburg, Urt. v. 29.1.2019 – 7 U 160/17) ..... 257



## Potentiale professionell nutzen.

Viele Beispiele aus der reichhaltigen praktischen Erfahrung der Autoren sowie Muster und andere Tipps geben Ihnen konkrete Hilfsmittel für den Einsatz in Mediationsverfahren an die Hand. **Alles zur außergerichtlichen Konfliktbeilegung.**

Bestellen Sie jetzt unter [otto-schmidt.de/emw3](http://otto-schmidt.de/emw3)

## Inhalt

Unwirksame Betriebsratswahl in Zustellerbetrieb	(LAG Hamm, Beschl. v. 12.3.2019 – 7 TaBV 49/18, ECLI:DE:LAGHAM:2019:0312.7TABV49.18.2000) .....	258
Keine presserechtliche Auskunftspflicht eines Abgeordneten über Gespräche mit der Amtsleitung des BfV	(OVG NW, Beschl. v. 3.4.2019 – 15 B 1850/18, ECLI:DE:OVGNRW:2019:0403.15B1850.18.2000) .....	261
Urheberrechtswidrige Veröffentlichung einer BfR-Stellungnahme zu Glyphosat	(LG Köln, Beschl. v. 19.3.2019 – 14 O 86/19, ECLI:DE:LGK:2019:0319.14O86.19.2000) .....	267
Zulässige Äußerung der Bundeskanzlerin über sog. Schmähedicht	(VG Berlin, Urt. v. 16.4.2019 – 6 K 13.19) .....	268
Verstoß eines Werbespots gegen Erkennbarkeitsgebot	(VG München, Urt. v. 8.11.2018 – M-17 K 17.1664) .....	273
Einkommensteuerpflicht für Renovierungsleistungen durch „Zuhause im Glück“	(FG Köln, Beschl. v. 28.2.2019 – 1 V 2304/18, ECLI:DE:FGK:2019:0228.1V234.18.2000) .....	277
Zivilrechtsweg für Rechtsstreit um virtuelles Hausrecht einer Religionsgemeinschaft	(BVerwG, Beschl. v. 9.4.2019 – 6 B 162.18 [Ls.]) .....	280
Archivrechtlicher Anspruch auf Einsicht in Unterlagen des BND	(BVerwG, Urt. v. 30.1.2019 – 6 A 1.17, ECLI:DE:BVerwG:2019:300119U6A1.17.0 [Ls.]) .....	280
Steuerabzug nach § 50a Abs. 1 Nr. 3 EStG bei „total buy out“-Vertrag	(BFH, Urt. v. 24.10.2018 – I R 69/16, ECLI:DE:BFH:2018:U.241018.IR69.16.0 [Ls.]) .....	280
Dringlichkeit im Eilverfahren gegen die Weiterverbreitung einer Pressemitteilung im Internet	(OLG Hamburg, Beschl. v. 20.8.2018 – 3 U 141/17 [Ls.]) .....	280

## Wussten Sie schon ...

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



**Dr. Malte  
Grützmacher,**  
7.2.2018

„Das von Schneider begründete und von einem großem Team erfahrener und ausgewiesener IT-Rechtler überarbeitete Werk sucht seinesgleichen. **Schneider's Handbuch zum EDV-Recht** ist ein über Jahrzehnte gereifter, gleichwohl topaktueller Klassiker. Für den Praktiker ein unersetzlicher Fundus.

Datenschutz, E-Business, Arbeitsrecht, Vergaberecht, Strafrecht, Steuerrecht, Urheberrecht, Kartellrecht und vor allem eine Darstellung diverser Rechtsaspekte der verschiedensten IT-Verträge.

**Wer nach dem einen Buch zum IT-Recht sucht, sollte zum Schneider greifen.“**



Hier eine Leseprobe für Sie: [otto-schmidt.de/sc5](http://otto-schmidt.de/sc5)

# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zweiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer

Dr. Susanne Clemenz

Prof. Dr. Johannes Peter-Francken

Edith Gräfl

Prof. Dr. Matthias Jacobs

Dr. Thomas Klebe

Prof. Dr. Eckhard Kreßel

Prof. Dr. Mark Lembke

Maria Britta Loskamp

Prof. Dr. Stefan Lunk

Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis

Prof. Dr. Reinhard Richardi

Ingrid Schmidt

Prof. Dr. Klaus Schmidt

Prof. Dr. Jens Schubert

Prof. Dr. Achim Schunder

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

Mit Blick ins Steuerrecht



C.H. BECK

## 11/2019

12. Juni 2019

36. Jahrgang S. 729–800

### Aus dem Inhalt

P. S. Fischinger

Lösungsmöglichkeiten von arbeitsrechtlichen  
(Aufhebungs-)Verträgen: Widerrufsrecht und  
„Gebot fairen Verhandels“

729

F. Bayreuther

Möglichkeiten und Grenzen der Änderung von  
Arbeitsbedingungen

735

K. Bourazeri

Neue Beschäftigungsformen in der digitalen Wirtschaft  
am Beispiel soloselbstständiger Crowdworker

741

R. Konertz

Arbeitnehmererfindungen und -werke in der  
Weiterbeschäftigung

746

D. Polzin

Die Maßgeblichkeit des Streikbeschlusses für die  
Ermittlung des Streikziels

753

A. Reuther

Verrächenbarkeit von Sozialplanabfindung und  
Nachteilsausgleich

759

BAG

AGB-Kontrolle einer Verfallklausel – Mindestlohn  
und Urlaubsentgelt

768

BAG

Orientierungspraktikum – Mindestlohn

773

BAG

Klausel über Rückzahlung von Ausbildungskosten

781

BAG

Mehrarbeitszuschläge für Teilzeitbeschäftigte  
mit Jahresarbeitszeit

790



4550201911

Schriftleitung: Prof. Dr. Achim Schunder, Dr. Jochen Wallisch und Martin Wildschütz,  
Beethovenstr. 7 b, 60325 Frankfurt a.M.

## NZA Editorial

### Markus Stoffels

Die quotale Begrenzung der sachgrundlosen Befristung

III

## NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

VII

Impressum

XVIII

## Aufsätze und Berichte

### Philipp S. Fischinger

Lösungsmöglichkeiten von arbeitsrechtlichen (Aufhebungs-)Verträgen: Widerrufsrecht und  
„Gebot fairen Verhandeln“

729

### Frank Bayreuther

Möglichkeiten und Grenzen der Änderung von Arbeitsbedingungen

735

### Konstantina Bourazeri

Neue Beschäftigungsformen in der digitalen Wirtschaft am Beispiel soloselbständiger Crowdworker

741

### Roman Konertz

Arbeitnehmererfindungen und -werke in der Weiterbeschäftigung

746

### Daniel Polzin

Die Maßgeblichkeit des Streikbeschlusses für die Ermittlung des Streikziels

753

## Kommentar

### Andreas Reuther

Verrechenbarkeit von Sozialplanabfindung und Nachteilsausgleich

759

## Buchbesprechungen

J. P. Hjort/N. M. Hjort, Aufhebungsvertrag und Abfindung (*U. Silberberger*)

762

M. Habersack/M. Henssler, Mitbestimmungsrecht (*J. Frank*)

763

J. Jousen/M.-O. Steuernagel, AVR.DD – Arbeitsvertragsrichtlinien der Diakonie Deutschland (*K. Beppler*)

763

### Blick ins Steuerrecht

**Jens Intemann**

Sky-Abo eines Fußballtrainers	764
Verlust aus einer Übungsleitertätigkeit	764
Anwendung des Auslandstätigkeitserlasses	764
Anmietung eines Homeoffice	764

### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

EuGH	11. 04. 2019 – C-254/18	Zulässigkeit der Berechnung der Wochenarbeitszeit nach festen Kalendertagen bei Gewähr der Höchstarbeitszeitgrenze	765
BAG	30. 01. 2019 – 5 AZR 43/18	AGB-Kontrolle einer Verfallklausel – Mindestlohn und Urlaubsentgelt	768
BAG	30. 01. 2019 – 5 AZR 556/17	Unterbrechung eines Orientierungspraktikums – Mindestlohn	773
BAG	12. 12. 2018 – 5 AZR 588/17	Mindestentgelt in der Pflegebranche – Bereitschaftsdienst	775
BAG	11. 12. 2018 – 9 AZR 383/18	Unwirksamkeit einer Klausel über Rückzahlung von Ausbildungskosten	781

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	12. 03. 2019 – 1 AZR 307/17	Anspruch auf anteilmäßige Altersfreistellung bei Teilzeittätigkeit	784
BAG	12. 02. 2019 – 1 ABR 37/17	Unterrichtung des Wirtschaftsausschusses – Einigungsstelle	787
BAG	19. 12. 2018 – 10 AZR 231/18	Mehrarbeitszuschläge für Teilzeitbeschäftigte mit Jahresarbeitszeit	790

#### Verfahrensrecht

BAG	17. 10. 2018 – 5 AZR 538/17	Erstattung nachentrichteter Lohnsteuer – Vollstreckungsabwehrklage	796
-----	-----------------------------	--	-----

#### Orientierungssätze

BAG	27. 02. 2019 – 10 AZR 74/18	Tarifvertragliche Jubiläumswendung – Öffnungsklausel	800
BAG	23. 01. 2019 – 4 AZR 539/17	Eingruppierung eines stellvertretenden Bereichsleiters in einer Spielbank	800
BAG	27. 02. 2019 – 4 AZR 562/17	Eingruppierung eines Wachpolizisten im Objektschutz	800

# Arbeit & Wirtschaft

Herausgegeben von AK und ÖGB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7237

# NICHT MIT UNS!

*Über die AK als Sprachrohr der Beschäftigten und eine gute Politik für die Menschen*

**Coverstory / 6**

## **Kurswechsel nötig**

Was eine neue Regierung aus Sicht der ArbeitnehmerInnen ändern müsste.

**Interview / 18**

## **Gut gewappnet**

GPA-djp-Vorsitzende Teiber über die Angriffe auf die AK und die Beschäftigten.

**Reportage / 30**

## **Chancen fördern**

Zahllose Absagen sind für viele Arbeitslose Alltag. Zwei Betroffene im Porträt.



sozialleistungen  
SOZIALSTAAT IM

SIE HABEN FRAGEN  
UND ZU S

Wirtschaft

03-7237

Nr. 05 | 2019 | 78. Jahrgang | € 2,50



Arbeitslosigkeit bekämpfen.  
Sprechen darüber, was sich in der  
Wirtschaft bewegt und wie die AK Betroffenen hilft.

## Schwerpunkt

- |  |           |  |           |
|--|-----------|--|-----------|
| <b>Wir reden mit!</b><br>Die geplatzte türkis-blaue Regierung versuchte die AK zurückzudrängen. Nun besteht die Chance auf eine Kurskorrektur.                           | <b>12</b> | <b>Intransparent und mächtig</b><br>Die Industriellenvereinigung finanziert eine Reihe von Think-Tanks, die Türkis-Blau die Politik eingeflüstert haben. | <b>28</b> |
| <b>Zurechtgebogen</b><br>Die gescheiterte Regierung beschloss eine neue Struktur für die Sozialversicherung – und baute den Einfluss der Arbeitgeber aus.                | <b>14</b> | <b>Neue Chance!</b><br>Bei den türkis-blauen Steuerreformplänen zeigte sich einmal mehr eine klare Schlagseite in Richtung Unternehmen.                  | <b>36</b> |
| <b>Schwarz-blaue Wiederholungen ...</b><br>Schon die erste ÖVP/FPÖ-Koalition setzte auf Sozialabbau, Privatisierungen und Geschenke für Unternehmen.                     | <b>16</b> | <b>Schiefes Brüsseler Parkett</b><br>Gerade einmal zwei Prozent der Organisationen vertreten die Interessen von ArbeitnehmerInnen in der EU-Hauptstadt.  | <b>38</b> |
| <b>Existenz und Chancen sichern?</b><br>Mit der Abschaffung der Mindestsicherung ist die Sozialhilfe aus dem vorigen Jahrhundert zurück. Aber schlimmer, als sie je war. | <b>22</b> | <b>Motor und Vermögen</b><br>Geh't dem Sozialstaat gut, geh't der Wirtschaft gut: Ein leistungsstarker Sozialstaat ist keineswegs retro.                 | <b>40</b> |
| <b>Nur nicht im eigenen System ...</b><br>Die gescheiterte türkis-blaue Regierung sprach von Sparen. Sich selbst gönnte sie aber viel Geld für PR und Personal.          | <b>26</b> | <b>Einseitige Angriffe</b><br>Die Arbeiterkammer ist ein wichtiger Akteur im sozialen Ausgleich, der Österreich so erfolgreich gemacht hat.              | <b>42</b> |

## Coverstory

ArbeitnehmerInnen werden die Auswirkungen der türkis-blauen Politik weiter spüren. Eine Analyse von drei Maßnahmen und was eine neue Regierung aus ArbeitnehmerInnensicht anders machen müsste.



## Standards

<b>Historie: AK und Sozialpartnerschaft</b>	<b>4</b>
<b>Standpunkt: Ein Haufen Mogelpackungen</b>	<b>5</b>
<b>Statistiken: Status quo vadis?</b>	<b>24</b>
<b>Nicht zuletzt – von Erwin Zangerl</b>	<b>43</b>
<b>A&amp;W blog</b>	<b>44</b>
<b>Aus AK und Gewerkschaften</b>	<b>45</b>
<b>Man kann nicht alles wissen</b>	<b>46</b>

Erklärungen aller markierten Worte.

## Impressum

### Redaktion „Arbeit&Wirtschaft“:

Johann-Böhm-Platz 1, 1020 Wien,  
Tel.: (01) 534 44-39263 Dw.,  
Fax: (01) 534 44-100222 Dw.,  
Sonja Fercher (Chefredaktion),  
Sonja Adler (Sekretariat), 39263 Dw.  
E-Mail: [sonja.adler@oegb.at](mailto:sonja.adler@oegb.at)  
Internet: [www.arbeit-wirtschaft.at](http://www.arbeit-wirtschaft.at)

### Abonnementverwaltung und Adressänderung:

Cynthia Fadenberger, Suzana Stojancic, Johann-Böhm-Platz 1, 1020 Wien, Tel.: (01) 662 32 96-0  
E-Mail: [aboservice@oegbverlag.at](mailto:aboservice@oegbverlag.at)

### Redaktionskomitee:

Bernhard Achitz, Sonja Adler, Thomas Angerer, Lucia Bauer, Gerhard Bröthaler, Adi Buxbaum, Brigitte Daumen Garrido, Georg Feigl, Sonja Fercher, Andreas Gjecaj, Elisabeth Glantschnig, Richard Halwax, Melissa Huber, Georg Kovarik, Florian Kräftner, Iris Krassnitzer, Sylvia Kuba, Heinz Leitsmüller, Sabine Letz, Pia Lichtblau, Michael Mazohl, Martin Müller, Klaus-Dieter Mülley, Martin Panholzer, Brigitte Pellar, Sybille Pirklbauer, Philipp Schnell, Josef Thoman, Christina Weichselbaumer, Christina Wieser, Gabriele Zgubic, Karin Zimmermann

### Redaktionsmitglieder:

Sonja Fercher (Chefredakteurin), Sonja Adler (Sekretariat), Thomas Jarmer (Artdirektion, Grafiken), Nicola Skale (Grafik und Layout)

### MitarbeiterInnen dieser Ausgabe:

Sonja Fercher (Chefredakteurin), Sonja Adler, Michael Bonvalot, Christian Bunke, Wolfgang Dorninger, Astrid Fadler, Sophia Fielhauer-Resei, Nani Kauer, Christoph Klein, Sandra Knopp, Michael Mazohl, Beatrix Mittermann, Brigitte Pellar, Sybille Pirklbauer, Christian Resei, Martin Saringer, Martin Schenk, Valentin Schwarz, Udo Seelhofer, Zoran Sergievski, Petra Völkerer, Alexia Weiss, Erwin Zangerl

### Herausgeber:

Bundesarbeitskammer, 1040 Wien, Prinz-Eugen-Straße 20–22, und Österreichischer Gewerkschaftsbund, 1020 Wien, Johann-Böhm-Platz 1

### Medieninhaber:

Verlag des Österreichischen Gewerkschaftsbundes GmbH, 1020 Wien, Johann-Böhm-Platz 1, Tel.: (01) 662 32 96-0 Dw., Fax: (01) 662 32 96-39793 Dw.  
E-Mail: [zeitschriften@oegbverlag.at](mailto:zeitschriften@oegbverlag.at)  
Internet: [www.oegbverlag.at](http://www.oegbverlag.at)

**Hersteller:** Walstead Leykam Druck GmbH & CO KG, 7201 Neudörfel, Bickfordstr. 21

**Verlagsort:** Wien

**Herstellungsort:** Neudörfel

### Preise (inkl. MwSt.):

Einzelnummer: € 2,50;  
Jahresabonnement Inland € 20.–;  
Ausland zuzüglich € 12.– Porto;  
für Lehrlinge, StudentInnen und PensionistInnen ermäßigtes Jahresabonnement € 10.–

Bestellungen an den Verlag des OGB, 1020 Wien, Johann-Böhm-Platz 1, Tel.: (01) 662 32 96-0,  
E-Mail: [aboservice@oegbverlag.at](mailto:aboservice@oegbverlag.at)

Offenlegung gemäß Mediengesetz, § 25:

[www.arbeit-wirtschaft.at/offenlegung](http://www.arbeit-wirtschaft.at/offenlegung)

ZVR-Nr. 576439352 • DVR-Nr. 0046655

ISSN (Print) 0003-7656, ISSN (Online) 1605-6493,  
ISSN (Blog) 2519-5492

Die in der Zeitschrift „Arbeit&Wirtschaft“ wiedergegebenen Artikel entsprechen nicht notwendigerweise der Meinung von Redaktion und Herausgeber. Jeder/jede AutorIn trägt die Verantwortung für seinen/ihren Beitrag. Es ist nicht die Absicht der Redaktion, die vollständige Übereinstimmung aller MitarbeiterInnen zu erzielen. Sie sieht vielmehr in einer Vielfalt der Meinungen die Grundlage einer fruchtbaren geistigen Auseinandersetzung. Die Redaktion übernimmt keine Gewähr für unverlangt eingesandte Manuskripte. Nachdrucke, auch auszugsweise, nur mit Zustimmung der Redaktion und mit Quellenangabe.

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

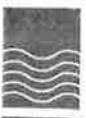
Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Bettina Sabara,  
Sabine Sadlo, Barbara Tuma

### THEMA

» **Bettina Sabara:** Die Risikohaftung des Arbeitgebers für Schäden auf Dienstreisen

### RECHTSPRECHUNG

- » Entlassung eines Arbeitnehmers wegen der Anfechtung einer zuvor ausgesprochenen Kündigung
- » Bestellung zahlreicher Bücher in privatem Interesse – Entlassung
- » Entlassung wegen fehlender Anerkennung als gewerberechtlicher Geschäftsführer durch die Gewerbebehörde?
- » Drastische Beschimpfung eines Kunden – Entlassung
- » Beweislast bei Verdacht auf manipulierte Arbeitszeitaufzeichnungen
- » Kinderbetreuungsgeld: Dauerhafte Wohn- und Wirtschaftsgemeinschaft bei getrennt lebenden Elternteilen
- » BFG: Beruflich veranlasste Fahrten eines Kochs
- » BFG: Mithilfe der Ehegattin eines Kochs

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Bettina Sabara: Die Risikohaftung des Arbeitgebers für Schäden auf Dienstreisen**

3

Wenn ein im Eigentum des Arbeitnehmers befindliches Kraftfahrzeug über Auftrag oder im sonstigen Interesse des Arbeitgebers zur Erbringung der Dienstleistung eingesetzt und dabei beschädigt wird, so besteht eine verschuldensunabhängige Haftung des Arbeitgebers analog § 1014 ABGB. Im aktuellen Beitrag wird von Mag. Bettina Sabara erklärt, unter welchen Voraussetzungen es tatsächlich zur sogenannten Risikohaftung des Arbeitgebers kommt und ob die Risikohaftung abbedungen werden kann.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

Entlassung eines Arbeitnehmers wegen der Anfechtung einer zuvor ausgesprochenen Kündigung	7
Bestellung zahlreicher Bücher in privatem Interesse – Entlassung	9
Entlassung wegen fehlender Anerkennung als gewerberechtl. Geschäftsführer durch die Gewerbebehörde?	9
Drastische Beschimpfung eines Kunden – Entlassung	11
Verschweigen von anderweitigen Einkünften während Kündigungsanfechtungsverfahren	11
Beweislast bei Verdacht auf manipulierte Arbeitszeitaufzeichnungen	12
Entlassung eines Eismaschinenfahrers wegen unterlassener Räumung der Eisfläche	12

**» SOZIALRECHT**

Kinderbetreuungsgeld: Dauerhafte Wohn- und Wirtschaftsgemeinschaft bei getrennt lebenden Elternteilen	13
---	----

**» STEUERRECHT**

BFG: Beruflich veranlasste Fahrten eines Kochs	16
BFG: Mithilfe der Ehegattin eines Kochs	17
NoVA und Kraftfahrzeugsteuer für Kfz mit deutschem Kennzeichen	18
BFG: Liebhaberei bei technischem Entwickler	18

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

20

# DRdAinfas

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Aktuelle Informationen aus dem Arbeitsr

D3-Z258

## ENTSCHEIDUNGEN

**Konkludente Vereinbarung ständiger Rufbereitschaft einer Sicherheitskraft**

OGH 25.1.2019, 8 ObA 61/18f

**Nachlässiger Umgang des Arbeitnehmers mit der Fahrerkarte – Kündigung aus personenbedingten Gründen gerechtfertigt**

OGH 24.1.2019, 9 ObA 134/18y

**Anspruch auf Übermittlung der Arbeitszeitaufzeichnungen – vor Gericht durchsetzbar, formelle Vollständigkeit ausreichend**

OGH 28.11.2018, 9 ObA 103/18i

**Verlängerung der Verjährungsfrist für Widerruf und Rückforderung des Arbeitslosengeldes**

VwGH 14.11.2018, Ra 2018/08/0088



## AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

**Zur Problematik der ordnungsgemäßen Kundmachung von Betriebsvereinbarungen**

MARION CHWOJKA

**Amtswegige Stornierung von Anmeldungen zur Sozialversicherung bei Scheinunternehmen**

WOLFGANG KOZAK

## AKTUELLE SOZIALPOLITIK

**Sozialhilfe neu – die Reform der Mindestsicherung**

NORMAN WAGNER

**54. Wissenschaftliche Tagung der Österreichischen Gesellschaft für Arbeitsrecht und Sozialrecht**

STELLA WEBER

## Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

## Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VwGH RA. <sup>IN</sup> HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR. <sup>IN</sup> SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VwGH HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR. <sup>IN</sup> ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VwGH IR MITGLIED DES VwGH IR PROF. DR. RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

3/2019

## AutorInnen des Heftes

MAG. KLAUS BACHHOFER klaus.bachhofer@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Rechtsschutz
MAG. <sup>A</sup> SARAH BRUCKNER sarah.bruckner@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. EU und Internationales
MAG. DR. FLORIAN J. BURGER, M.A. florian.burger@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialversicherung
MAG. <sup>A</sup> MARTINA CHLESTIL martina.chlestil@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialpolitik
MAG. <sup>A</sup> MARION CHWOJKA marion.chwojka@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Rechtsschutz
MAG. ALEXANDER DE BRITO alexander.debrito@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialversicherung
UNIV.-ASS. MAG. THOMAS DULLINGER thomas.dullinger@univie.ac.at	Universität Wien, Institut für Arbeits- und Sozialrecht
MAG. <sup>A</sup> DR. <sup>IN</sup> URSULA FILIPIČ ursula.filipic@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialpolitik
ASSOZ. PROF. <sup>IN</sup> MAG. <sup>A</sup> DR. <sup>IN</sup> BARBARA FÖDERMAYER barbara.foedermayer@jku.at	Johannes Kepler Universität Linz, stv. Vorständin des Instituts für Recht der sozialen Daseinsvorsorge und Medizinrecht
DR. MARTIN GREIFENEDER greifeneder.martin@utanet.at	Richter des Landesgerichtes Wels, A-4600 Wels, Maria-Theresia-Straße 12
EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER Konrad.Grillberger@sbg.ac.at	Universität Salzburg, Fachbereich Arbeits- und Wirtschaftsrecht
MAG. RICHARD HALWAX richard.halwax@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Arbeitsrecht
MAG. <sup>A</sup> GERDA HEILEGGER gerda.heilegger@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialpolitik
MAG. MURAT IZGI murat.izgi@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialversicherung
MAG. <sup>A</sup> KRISZTINA JUHASZ krisztina.juhasz@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialversicherung
MAG. THOMAS KALLAB thomas.kallab@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Rechtsschutz
MAG. CHRISTOS KARIOTIS christos.kariotis@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Arbeitsrecht
MAG. DR. DAVID KOXEDER david.koxeder@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Arbeitsrecht
DR. WOLFGANG KOZAK wolfgang.kozak@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Bereich Beratung
MAG. <sup>A</sup> CAROLINE KRAMMER caroline.krammer@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialversicherung
MAG. <sup>A</sup> MARGIT MADER margit.mader@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Insolvenzschutz
MAG. <sup>A</sup> SOPHIA MARCIAN sophia.marciان@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialversicherung
MAG. <sup>A</sup> CHRISTA MARISCHKA christa.marischka@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialversicherung
UNIV.-ASS. <sup>IN</sup> MAG. <sup>A</sup> LISA MAYER lisa.mayer@jku.at	Johannes Kepler Universität Linz, Institut für Recht der sozialen Daseinsvorsorge und Medizinrecht
MAG. WERNER MICHAEL PLETZENAUER WernerMichael.Pletzenauer@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialversicherung
MAG. ANDREAS SCHLITZER andreas.schlitzer@proge.at	Gewerkschaft PRO-GE, Abt. Rechtsschutz
MAG. MANFRED TINHOF manfred.tinhof@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Arbeitsrecht
UNIV.-ASS. MAG. MARKUS TISCHITZ markus.tischitz@uni-graz.at	Universität Graz, Institut für Arbeitsrecht und Sozialrecht
MMAG. NORMAN WAGNER norman.wagner@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialpolitik
UNIV.-ASS. <sup>IN</sup> MAG. <sup>A</sup> STELLA WEBER stella.weber@sbg.ac.at	Universität Salzburg, Fachbereich Arbeits- und Wirtschaftsrecht
MAG. <sup>A</sup> MONIKA WEISSENSTEINER monika.weissensteiner@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, stv. Leiterin der Abt. Sozialversicherung
UNIV.-ASS. <sup>IN</sup> MAG. <sup>A</sup> KATRIN WETSCH katrin.wetsch@sbg.ac.at	Universität Salzburg, Fachbereich Arbeits- und Wirtschaftsrecht sowie Wissensnetzwerk Recht, Wirtschaft und Arbeitswelt
MAG. <sup>A</sup> REGINA ZECHNER regina.zechner@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Arbeitsmarkt und Integration
MAG. <sup>A</sup> PIA ANDREA ZHANG pia.zhang@akwien.at	Kammer für Arbeiter und Angestellte für Wien, Abt. Sozialversicherung

### Zitiervorschlag (Beispiele)

OGH 9 ObA 74/14v DRdA-InfAs 2015/6, 9 (Tinhof)

Wolf, Ergangene Judikate nach dem GIBG, DRdA-InfAs 2015, 39

### Abkürzungen nach AZR, darüber hinaus

AG – ArbeitgeberIn/nen; AIV – Arbeitslosenversicherung; AN – ArbeitnehmerIn/nen; BR – Betriebsrat; BV – Betriebsvereinbarung; DG – DienstgeberIn/nen; DN – DienstnehmerIn/nen; KollV – Kollektivvertrag; KV – Krankenversicherung; PV – Pensionsversicherung; SV – Sozialversicherung; UV – Unfallversicherung

### Impressum

**Medieninhaber, Herausgeber:** Bundeskammer für Arbeiter und Angestellte. **Redaktion:** Tanja Kowatsch, Martina Pichler | A-1040 Wien, Prinz Eugen Straße 20-22 | Tel. 01-501 65/12420 | Fax 01-501 65/142420. **Für den Inhalt verantwortlich:** Christoph Klein. **Redaktionsteam:** Martina Chlestil, Walter Gagawczuk, Susanne Gittenberger, Gerda Heilegger, Wolfgang Kozak, Regina Zechner, Manfred Tinhof, Monika Weissensteiner. **Hersteller:** Verlag des Österreichischen Gewerkschaftsbundes GmbH, 1020 Wien, Johann-Böhm-Platz 1 | Tel.: (01) 662 32 96-0 | www.oegbverlag.at **Abonnenenverwaltung:** Bettina Eichhorn, 1020 Wien, Johann-Böhm-Platz 1 | Tel.: (01) 662 32 96-0 | E-Mail: aboservice@oegbverlag.at **Erscheinungsweise:** sechsmal im Jahr: Februar, April, Juni, August, Oktober und Dezember. **Bezugspreis:** Jahresabonnement € 18,- | Einzelheft € 4,-. **Homepage:** www.drda.at.

### Urheberrechte

Herausgeber, Medieninhaber, Eigentümer: Bundesarbeitskammer | 1040 Wien, Prinz Eugen Straße 20-22 | Tel.: (01) 501 65-12420 | E-Mail: infas@akwien.at | Offenlegung lt. Mediengesetz § 25: www.drda.at/impressum | Hersteller und Abonnenenverwaltung: Verlag des Österreichischen Gewerkschaftsbundes GmbH | 1020 Wien, Johann-Böhm-Platz 1 | Tel.: (01) 662 32 96-0 | www.oegbverlag.at

## ENTSCHEIDUNGEN

### ARBEITSRECHT

64 Konkludente Vereinbarung ständiger Rufbereitschaft einer Sicherheitskraft OGH 25.1.2019, 8 ObA 61/18f	118
65 Rechtmäßigkeit von Kettenarbeitsverträgen bei Vorliegen besonderer sozialer oder wirtschaftlicher Gründe OGH 25.1.2019, 8 ObA 75/18i	120
66 Kündigungsfristen gemäß § 20 Abs 1 AngG aF: unzulässige Diskriminierung von Teilzeitbeschäftigten OGH 25.1.2019, 8 ObA 70/18d	120
67 Zinsen für Abfertigung nach § 1a IESG weiterhin gesichert OGH 19.12.2018, 8 ObS 4/18y	122
68 Soziale Gestaltungspflicht bei langem Krankenstand – Anbot eines alternativen Arbeitsplatzes OGH 28.11.2018, 9 ObA 123/18f	123
69 Nachlässiger Umgang des Arbeitnehmers mit der Fahrerkarte – Kündigung aus personenbedingten Gründen gerechtfertigt OGH 24.1.2019, 9 ObA 134/18y	124
70 Feiertagsarbeitsentgelt für die Arbeit am Karfreitag nur nach vorherigem Verlangen der Freistellung von der Arbeitsleistung OGH 27.2.2019, 9 ObA 11/19m	124
71 Anspruch auf Übermittlung der Arbeitszeitaufzeichnungen – vor Gericht durchsetzbar, formelle Vollständigkeit ausreichend OGH 28.11.2018, 9 ObA 103/18i	125
72 Kündigung von Arbeitsmarktservice-Mitarbeiterin wegen hoher Anzahl von Krankenstandstagen unwirksam – Zukunftsprognose ausschlaggebend OGH 24.1.2019, 9 ObA 133/18a	127
73 Beweislast bei Lohnzuschlag nach dem Kollektivvertrag für ArbeiterInnen im Hotel- und Gastgewerbe OGH 28.11.2018, 9 ObA 100/18y	128
74 Taggeld gemäß KVAÜ gebührt auch für den letzten Tag der Arbeitswoche für die Heimfahrt nach Ungarn OGH 25.1.2019, 8 ObA 72/18y	128
75 Durchführung von Reinigungsarbeiten in einem Studentenheim – Anwendung des Gemeindevertragsbedienstetengesetzes OGH 24.1.2019, 9 ObA 3/19k	129
76 Anforderungen an neues Beweismittel im Zuge einer Wiederaufnahmsklage OGH 24.1.2019, 9 ObA 4/19g	130



### ARBEITSLOSENVERSICHERUNGSRECHT

77 Zuweisung zu Wiedereingliederungsmaßnahme bedarf vorheriger Konkretisierung der Defizite gegenüber der arbeitslosen Person BVwG 9.5.2018, L525 2171922-1	131
78 Auch geregelter Lehrgang iSd § 12 Abs 3 lit f AIVG kann Ausbildung im Auftrag des Arbeitsmarktservice gemäß § 12 Abs 5 AIVG sein, die Arbeitslosigkeit nicht ausschließt VwGH 10.10.2018, Ra 2018/08/0077	132
79 Verlängerung der Verjährungsfrist für Widerruf und Rückforderung des Arbeitslosengeldes VwGH 14.11.2018, Ra 2018/08/0088	133
80 Unzulässigkeit der Delegierung des Ermittlungsverfahrens an das BVwG BVwG 5.9.2018, W228 2202649-1	134

### SOZIALRECHT

81 Im Pensionsfonds der Wohlfahrtseinrichtungen der Architekten und Ingenieurskonsulenten erworbene Versicherungszeiten sind bei Nichterfüllung der Wartezeit nicht auf das Pensionskonto gutzuschreiben OGH 19.12.2018, 10 ObS 71/18s	135
82 Keine Zuerkennung einer Invaliditätspension im Verfahren über die Entziehung von Rehabilitationsgeld OGH 22.1.2019, 10 ObS 125/18g	136

83 Berücksichtigung der geänderten Rechtslage zur Selbstversicherung in der Pensionsversicherung bei Pflege eines behinderten Kindes BVwG 10.12.2018, W156 2205337-1	138
84 Keine Parteistellung der Abgabebehörden des Bundes in Verwaltungsstrafverfahren nach § 111 ASVG ohne Betretung durch die Finanzbehörden VwGH 19.12.2018, Ro 2018/08/0019	139
85 Invaliditätspension – Keine verfassungsrechtlichen Bedenken gegen die strengen Anforderungen an den Berufsschutz OGH 22.1.2019, 10 ObS 134/18f	140
86 Berufsunfähigkeitspension: Zuletzt über fünf Monate ausgeübte Angestelltentätigkeit bestimmt Verweisungsfeld, wenn sie an früher bereits länger ausgeübte Tätigkeiten anschließt OGH 22.1.2019, 10 ObS 1/19y	140
87 Verbot des Pflegeregresses gilt auch für stationäre Behinderteneinrichtungen VfGH 12.3.2019, G 276/2018	141
88 Keine Verpflichtung zu Wochenendbereitschaftsdienst aufgrund „gelebter Praxis“ VwGH 29.1.2019, Ra 2018/08/0181	142
89 Streichung eines Arzneimittels aus dem Erstattungskodex: Erforderlichkeit einer mündlichen Verhandlung vor dem BVwG VwGH 29.1.2019, Ra 2018/08/0238	143
90 Für den Erwerb eines Schwerarbeitsmonats sind nur jene Tätigkeiten zu berücksichtigen, die für sich genommen besonders belastend sind OGH 19.12.2018, 10 ObS 89/18p	144
91 Höhe des Anspruchs auf Wochengeld für den Zeitraum eines individuellen Beschäftigungsverbots bei zwischenstaatlichem Sachverhalt OGH 22.1.2019, 10 ObS 98/18m	145
92 Kein Anspruch auf Familienzeitbonus für die Zeit des Krankenhausaufenthalts von Mutter und Kind nach der Geburt OGH 20.11.2018, 10 ObS 109/18d	147
93 Frage der Zuständigkeit Österreichs für das Kinderbetreuungsgeld und behauptete „Scheinkarenz“ OGH 22.1.2019, 10 ObS 130/18t	150
94 Keine Individualisierung des Arbeitskilokalorienverbrauches nach Körpergewicht oder Alter zur Beurteilung von Schwerarbeit OGH 20.11.2018, 10 ObS 88/18s	151
95 Vorabentscheidungsersuchen an den EuGH zur Exportpflicht von Rehabilitationsgeld OGH 19.12.2018, 10 ObS 66/18f	153
96 Tatsachen, die im Rechtsmittelverfahren gegen eine Zurückweisung vorgebracht werden, unterliegen dem Neuerungsverbot OGH 19.12.2018, 10 ObS 87/18v	153

## AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

Zur Problematik der ordnungsgemäßen Kundmachung von Betriebsvereinbarungen MARION CHWOJKA	156
Amtswegige Stornierung von Anmeldungen zur Sozialversicherung bei Scheinunternehmen WOLFGANG KOZAK	159

## AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Sozialhilfe neu – die Reform der Mindestsicherung NORMAN WAGNER	162
54. Wissenschaftliche Tagung der Österreichischen Gesellschaft für Arbeitsrecht und Sozialrecht STELLA WEBER	164

## NEUE BÜCHER

<p><i>Vedder/Heintschel von Heinegg (Hrsg)</i> Europäisches Unionsrecht – EUV, AEUV, GRCh, EAGV – Handkommentar SARAH BRUCKNER</p>	169
<p><i>Wiesinger</i> Haftung für Entgelt der Arbeitnehmer des Auftragnehmers – ASoK-Spezial THOMAS DULLINGER</p>	169
<p><i>Meine</i> Gewerkschaft, ja bitte! Ein Handbuch für Betriebsräte, Vertrauensleute und Aktive URSULA FILIPIĆ</p>	170
<p><i>Weißerböck</i> Europäisches Sozialrecht BARBARA FÖDERMAYR</p>	170
<p><i>Resetarits/Weiser/Danneberg/Docekal/Zapletal</i> Der Pflege-Ratgeber MARTIN GREIFENEDER</p>	171
<p><i>Sonntag (Hrsg)</i> ASVG – Allgemeines Sozialversicherungsgesetz – Jahreskommentar KONRAD GRILLBERGER</p>	171
<p><i>Eichinger/Kreil/Sacherer</i> Basiswissen Arbeits- und Sozialrecht 2018 RICHARD HALWAX</p>	172
<p><i>Bachner/Heilmann</i> Handbuch Betriebsvereinbarungen – Rechtliche Grundlagen und Muster THOMAS KALLAB</p>	172
<p><i>Schüren/Hartmann</i> Arbeitnehmerüberlassungsgesetz – Das neue AÜG WOLFGANG KOZAK</p>	173
<p><i>Berg/Kocher/Schumann (Hrsg)</i> Tarifvertragsgesetz und Arbeitskampfrecht – Kompaktkommentar WOLFGANG KOZAK</p>	173
<p><i>Ruland/Becker/Axer (Hrsg)</i> Sozialrechtshandbuch (SRH) LISA MAYER</p>	174
<p><i>Ulber</i> <b>Leiharbeit – Ratgeber</b> für Betriebsräte und Beschäftigte ANDREAS SCHLITZER</p>	174
<p><i>Klebe/Ratayczak/Heilmann/Spoo</i> Betriebsverfassungsgesetz – Basiskommentar mit Wahlordnung MARKUS TISCHITZ</p>	175
<p><i>Wedde (Hrsg)</i> <b>Arbeitsrecht</b> – Kompaktkommentar zum Individualarbeitsrecht mit kollektivrechtlichen Bezügen STELLA WEBER</p>	175
<p><i>Müller</i> Homeoffice in der arbeitsrechtlichen Praxis – Rechtshandbuch für die Arbeit 4.0 KATRIN WETSCH</p>	176
<p><b>BÜCHEREINGANG</b></p>	177



## Das Recht der Arbeit

### ABHANDLUNGEN

#### Änderungen im Recht der Gleitzeit durch die Arbeitszeitrechtsnovelle 2018

CHRISTOPH KLEIN

#### Aktuelle Entwicklungen im Arbeitszeitrecht

ROLF GLEISSNER

#### Strukturreform in der Sozialversicherung – Folgen für die Selbstverwaltung

ELISABETH BRAMESHUBER

### ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

#### Auslegung des Ablöseverbots nach Art 12 Abs 1 der VO 883/2004 über die Koordinierung der Systeme der sozialen Sicherheit

VERENA ZWINGER

#### Zahlung einer Sicherheitsleistung durch den Dienstleistungsempfänger nach dem AVRAG

WALTER GAGAWCZUK

#### Arbeitgeberkündigung während des Krankenstandes: Vorrang des Feiertagsentgelts nur bis Vertragsende

MONIKA DRS

#### Überlassene Arbeitskräfte und Betriebsübergang beim Beschäftigten

GERT-PETER REISSNER

#### Das Angebot des Arbeitgebers zur einvernehmlichen Auflösung im Kontext des Frühwarnsystems

MICHAEL GEIBLINGER

#### „Vergeltungskündigung“ von Geschäftsbeziehungen mit ehemaligem Arbeitnehmer rechtsmissbräuchlich?

ANDREAS GEROLDINGER

#### Projektbezogene Kettenarbeitsverträge sind idR unzulässig

ERIKA KOVÁCS

#### Zur arbeitszeitrechtlichen Qualifikation von Umkleidezeiten

SUSANNE AUER-MAYER

#### Payrolling kann Arbeitskräfteüberlassung sein

MARTA J. GLOWACKA



NR.  
382

MONAT  
Juni

JAHR  
69.

### Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

### Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA<sup>IN</sup> HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> SIEGLINDE GAHLEITNER

BM AD GEN.-DIR. AD DR. WALTER GEPPERT

EM. O.UNIV.-PROF. DR. KONRAD GRILLBERGER

EM. O.UNIV.-PROF. DR. PETER JABORNEGG

HOFRÄTIN DES VWGH HON.-PROF.<sup>IN</sup> DR.<sup>IN</sup> ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

SEN.-PRÄS. DES VWGH IR MITGLIED DES VFGH IR HON.-PROF. DR. RUDOLF MÜLLER

SEN.-PRÄS. DES OGH IR DR. KARL HEINZ PETRAG

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

3/2019

# Inhalt

## ABHANDLUNGEN

- Änderungen im Recht der Gleitzeit durch die Arbeitszeitrechtsnovelle 2018 183  
CHRISTOPH KLEIN
- Aktuelle Entwicklungen im Arbeitszeitrecht 190  
ROLF GLEISSNER
- Strukturreform in der Sozialversicherung – Folgen für die Selbstverwaltung 198  
ELISABETH BRAMESHUBER

## ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

- Auslegung des Ablöseverbots nach Art 12 Abs 1 der VO 883/2004 über die Koordinierung der Systeme der sozialen Sicherheit 220  
VERENA ZWINGER  
zu EuGH vom 6.9.2018, C-527/16, *Alpenrind*
- Zahlung einer Sicherheitsleistung durch den Dienstleistungsempfänger nach dem AVRAG 227  
WALTER GAGAWCZUK  
zu EuGH vom 13.11.2018, C-33/17, *Čepelnik*
- Arbeitgeberkündigung während des Krankenstandes: Vorrang des Feiertagsentgelts nur bis Vertragsende 231  
MONIKA DRS  
zu OGH vom 21.3.2018, 9 ObA 13/18d
- Überlassene Arbeitskräfte und Betriebsübergang beim Beschäftigten 236  
GERT-PETER REISSNER  
zu OGH vom 21.3.2018, 9 ObA 19/18m
- Das Angebot des Arbeitgebers zur einvernehmlichen Auflösung im Kontext des Frühwarnsystems 242  
MICHAEL GEIBLINGER  
zu OGH vom 25.4.2018, 9 ObA 119/17s
- „Vergeltungskündigung“ von Geschäftsbeziehungen mit ehemaligem Arbeitnehmer rechtsmissbräuchlich? 248  
ANDREAS GEROLDINGER  
zu OGH vom 25.4.2018, 9 ObA 1/18i
- Projektbezogene Kettenarbeitsverträge sind idR unzulässig 253  
ERIKA KOVÁCS  
zu OGH vom 25.4.2018, 9 ObA 4/18f
- Zur arbeitszeitrechtlichen Qualifikation von Umkleidezeiten 256  
SUSANNE AUER-MAYER  
zu OGH vom 17.5.2018, 9 ObA 29/18g
- Payrolling kann Arbeitskräfteüberlassung sein 262  
MARTA J. GLOWACKA  
zu OGH vom 29.5.2018, 8 ObA 51/17h

## PERSONALIA

- Zum 80. Geburtstag von Walter Geppert 266  
DIE SCHRIFTFÜHRUNG

## AUS DER GESCHICHTE DES ARBEITSRECHTS UND DES SOZIALRECHTS

- Ferdinand Hanusch* – Der Staatssekretär der kleinen großen Schritte 267  
GUENTHER STEINER

## BUCHBESPRECHUNGEN

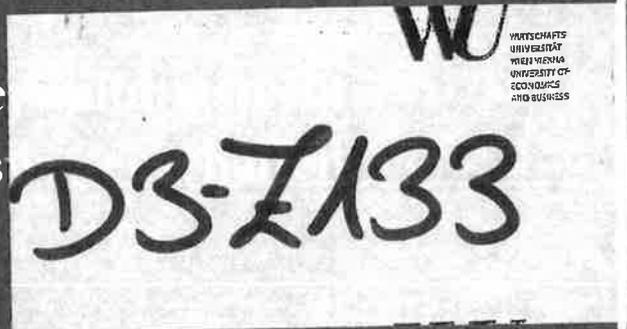
- Neumayr/Reissner (Hrsg)* 273  
Zeller Kommentar zum Arbeitsrecht Bd 1+2 – Kommentar  
PETER JABORNEGG
- Harmoncourt* 274  
Unfreie Arbeit. Trabalho escravo in der brasilianischen Landwirtschaft  
KLAUS FIRLEI

## Inhalt

<i>Bock</i> Investorenvereinbarungen zur Sicherung von Arbeitnehmerinteressen. Ein Beitrag zur Lehre vom Koalitionsvertrag KLAUS FIRLEI	275
<i>Traeger</i> Die Einstellung nach § 99 BetrVG VERENA ZWINGER	277
<i>Fröb</i> Die Bekämpfung von Rassismus und Fremdenfeindlichkeit im Arbeitsrecht BARBARA TROST	278
<i>Kozak (Hrsg)</i> Sicherung des Bestandes von Arbeitsverhältnissen KARIN BURGER-EHRNHOFER	279
<i>Däubler (Hrsg)</i> Arbeitskampfrecht – Handbuch für die Rechtspraxis WOLFGANG KOZAK	281
<i>Worsch</i> Besonderheiten im Theaterarbeitsrecht WOLFGANG KOZAK	282
<i>Fuchs/Marhold</i> Europäisches Arbeitsrecht STELLA WEBER	283
<i>Lukan</i> Mehrarbeit aus arbeitsrechtlicher und europarechtlicher Sicht ERIKA KOVÁCS	284
<i>Bramshuber/Aschauer (Hrsg)</i> Sozialversicherungsrecht. Jahrbuch 2018 ELIAS FELTEN	286
<i>Schobert</i> Die reine Beitragszusage – Überlegungen zur Stärkung der arbeitgeberfinanzierten betrieblichen Altersversorgung MARTA J. GLOWACKA	287

# DIE VERWALTUNG

Zeitschrift für Ve  
und Verwaltungs



Herausgegeben von

Gabriele Britz, Martin Burgi  
Michael Fehling, Stefan Fisch  
Klaus Ferdinand Gärditz, Johannes Masing  
Matthias Ruffert



52. Band · 2019 · Heft 1



Duncker & Humblot · Berlin



## Inhalt

### Abhandlungen und Aufsätze

- Ferdinand Wollenschläger*, Informationssysteme als Herausforderung für den Rechtsschutz im Europäischen Verwaltungsverbund. Das EU-Schnellwarnsystem für Lebens- und Futtermittel (RASFF) ..... 1
- Klaus Schönenbroicher*, Löwentattoos auf Streife? Über-Individualität des Staates, Gewaltenteilung und Grundrechtsbindung bei der Eignungsfeststellung von Polizeibewerbern ..... 41
- Christoph Krönke*, Vergaberecht als Digitalisierungsfolgenrecht. Zugleich ein Beitrag zur Theorie des Vergaberechts ..... 65
- Maik Bäumerich* und *Maximilian Schneider*, Verfassungsrechtliche Grundlagen und Grenzen der Kooperation von Bund und Ländern. Zur Diskussion um das „Kooperationsverbot“ ..... 99

### Buchbesprechungen

- Siehr, Angelika*, Das Recht am öffentlichen Raum (*Oliver Lepsius*) ..... 121
- Hufen, Friedhelm/Siegel, Thorsten*, Fehler im Verwaltungsverfahren (*Heinrich Amadeus Wolff*) ..... 127
- Bartsch, Gero*, Staat gegen Staat. Eingeschränkter Zugang zu verwaltungsgerichtlichem Rechtsschutz (*Christian Seiler*) ..... 129
- Scharl, Anna Ingeborg*, Die Schutznormtheorie. Historische Entwicklung und Hintergründe (*Friedhelm Hufen*) ..... 131
- Traub, Sebastian*, Nebenbestimmungsfeindliche Verwaltungsakte (*Wolf-Rüdiger Schenke*) ..... 133
- Herbst, Florian*, Die Abgrenzung von Bescheid und Verordnung (*Franz Merli*) ..... 136
- Saager, Alexandra*, Der Verwaltungsakt als Handlungsform der Auftrags- und Konzessionsvergabe (*Christian Bickenbach*) ..... 139
- Burshille, Lars*, Öffentliche Beschaffung durch Planungswettbewerbe. Eine Untersuchung der Vorgaben des Kartellvergaberechts für die Durchführung von Planungswettbewerben unter besonderer Berücksichtigung der „Richtlinie für Planungswettbewerbe“ (*Thomas Schabel*) ..... 141
- Wessendorf, Nicolai*, Der Öffentliche Auftraggeber im Vergaberecht: Spiegelbild europäischer Integrationsbemühungen und Herausforderung für die Rechtspraxis (*Martin Trybus*) ..... 147
- Bartelt, Justus M.*, Der Anwendungsbereich des neuen Vergaberechts. Eine Untersuchung hinsichtlich Bestimmtheit, Klarheit und Systemgerechtigkeit des Vergaberechts oberhalb der Schwellenwerte (*Ferdinand Wollenschläger*) ..... 149

Gern, Alfons/Brüning, Christoph, Deutsches Kommunalrecht ( <i>Veith Mehde</i> ) . . . .	152
Ramsauer, Stefanie, Steuerung sozialer und ethnischer Segregation durch städte- bauliche Planungsinstrumente ( <i>Jens Kersten</i> ) .....	155

#### **Anschriften der Mitarbeiter**

Prof. Dr. *Ferdinand Wollenschläger*, Max-Planck-Str. 8, 81675 München, Universität Augsburg, Juristische Fakultät, Lehrstuhl für Öffentliches Recht, Europarecht und Öffentliches Wirtschaftsrecht, Universitätsstr. 24, 86135 Augsburg  
ferdinand.wollenschlaeger@jura.uni-augsburg.de

Prof. Dr. iur *Klaus Schönenbroicher*, Ministerialrat im Innenministerium des Landes Nordrhein-Westfalen, Lehrgebiet: Öffentliches Recht, Ministerium für Inneres und Kommunales NRW, Haroldstr. 5, 40213 Düsseldorf  
Klaus.Schoenenbroicher@web.de

AR a.Z. Dr. *Christoph Krönke*, Lehrstuhl für Öffentliches Recht, Wirtschaftsverwaltungsrecht, Umwelt- und Sozialrecht, Ludwig-Maximilians-Universität München, Juristische Fakultät, Lehrstuhl Prof. Dr. jur. Martin Burgi, Prof.-Huber-Pl. 2, 80539 München  
christoph.kroenke@jura.uni-muenchen.de

Dr. *Maik Bäumerich*, Universität zu Köln, Seminar f. Staatsphilosophie und Rechtspolitik, Albertus-Magnus-Platz, 50923 Köln  
uni@baeumerich.eu

*Maximilian Schneider*,  
max.schneider143@web.de

### INHALT 13 · 2019

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

III  
VII

#### Aufsätze

Recht = (Anspruch : Zeit)  
Dr. Stefan Braun, Stuttgart

805

Soziale Netzwerke und der Paradigmenwechsel des  
öffentlichen Meinungsbildungsprozesses  
Wiss. Mit. Lukas Mitsch, Konstanz

811

Beobachtung durch den Verfassungsschutz  
Prof. Dr. Josef Franz Lindner, Augsburg und  
Dr. Johannes Unterreitmeier, München

819

#### Berichte

Notwendigkeiten und Risiken in der Export-  
kontrolle – 13. Exportkontrolltag in Berlin  
Anna Rösing, Bath, UK

828

#### Buchbesprechungen

Sommermann/Schaffarzik (Hrsg.): Handbuch der  
Geschichte der Verwaltungsgerichtsbarkeit in  
Deutschland und Europa  
Akad. Rat a.Z. Dr. Benedikt Beckermann, Hannover

831

Byok/Jaeger: Kommentar zum Vergaberecht  
RA Dr. Daniela Hattenhauer, Düsseldorf/Frankfurt am  
Main und RA Dr. Clemens Butzert, Frankfurt am Main

833

Brenz: Das Polizeirecht als ein durch den Verhältnis-  
mäßigkeitsgrundsatz bestimmtes System von  
Abwägungsentscheidungen  
Prof. Dr. Dieter Kugelman, Mainz

834

Maier: Die Stellung Berlins im föderalen  
Finanzausgleich  
Dr. rer. pol. Stefan Schneider, Berlin

835

Maunz/Günter Dürig: Grundgesetz Kommentar  
Rechtsanwalt Dr. Matthias Wiemers, Berlin

836

Stür: Rechtsprechung zum Bau- und  
Fachplanungsrecht  
Prof. Dr. Michael Krautzberger, Bonn/Berlin

836

#### Rechtsprechung

##### Bundesgerichtshof

BGH, Ur. v. 07.03.2019 – III ZR 117/18

Verjährung des Amtshaftungsanspruchs nach  
Verdunkelung der Amtspflichtverletzungshandlung

837

##### Bundesverwaltungsgericht

BVerwG, Ur. v. 28.03.2018 – 8 C 9.17

Keine Grundrechtsverletzung durch  
Pfandleihverordnung

842

BVerwG, Ur. v. 13.12.2018 – 4 CN 3.18

Umfang die Unwirksamkeit eines  
Flächennutzungsplans bei Konzentrations-  
flächenplanung mit der Ausschlusswirkung des  
§ 35 Abs. 3 Satz 3 BauGB

846

##### Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe

OVG NRW, Ur. v. 12.11.2018 – 2 D 10/17.NE

Anforderungen an die Abwägung bei einer  
Sanierungssatzung

850

Hess. VGH, Beschl. v. 13.11.2018 – 7 A 786/17.Z

Ruhen der Approbation

860

Nds. OVG, Beschl. v. 07.12.2018 – 10 LA 16/18

Kostenerstattungsstreit – Definition des gewöhnlichen  
Aufenthalts

863

Sächs. OVG, Beschl. v. 07.01.2019 – 3 B 177/18

Maßstäbe zum geringfügigen Verstoß im Sinne von  
§ 54 Abs. 2 Nr. 9 AufenthG

865

OVG Magdeburg, Ur. v. 19.02.2019 – 4 K 165/17

Normenkontrolle einer Kinder- und Jugendhilfe-  
Pflegegeld-Verordnung

866

VGH Baden-Württemberg, Ur. v. 26.03.2019 –  
10 S 1252/16

Gegenstand des bodenschutzrechtlichen  
Wertausgleichsanspruchs

869

##### Beilagenhinweis:

Mit dieser Ausgabe verteilen wir zwei Beilagen  
der Verlag C.H. Beck oHG.

Wir bitten freundlich um Beachtung.

# ÖGZ



Österreichischer  
Städtebund

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z112

Das Magazin des Österreichischen Städtebundes

6/2019

VON 1G BIS 5G

## Die digitale Stadt



Osterreichische Post AG MZ 17Z041202 M

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

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

Verlagspostamt 1110 Wien, P.b.b. MZ 17Z041202 M  
2922-M Österreichischer Städtebund, Rathaus, 1082 Wien

# Digitalisierung

Digitalisierungsstrategie Der digitale Wandel in den Städten	12	Nordrhein-Westfalen Digitalisierung in der Stadtverwaltung	24	Straßenreinigung Software zur Sauberkeitsmessung	34
Graz Digitale Transformation - ein strategischer Ansatz	16	Studie Wie smart ist Ihre Stadt?	26	5G in Österreich Was kommt auf die Städte zu?	37
Wien Künstliche Intelligenz in der Stadt	18	Städtekonferenz Wien – Sofia Dialog schafft Zukunft	28	5G Neues Netz, neue Sorgen?	40
Tulln Die digitale Stadt	20	Stadt Wien Neue Wege im Recruiting-Verfahren	30		
Verwaltung Digitales Arbeiten im Bürgerservice	22	Mobilität Automatisiertes Fahren im Dialog	32		

# Magazin

Mobilität Mobilitätswandel in St. Pölten	42	Europäische Union Wo bleibt die aktive Subsidiarität?	52
Mobilität Fazit der Studie zum Stellplatzregulativ	43	Wohnen Mythos Airbnb	54
Fachausschuss Fotos, Festspiele & Formalitäten	44	Wohnen Alles oder nichts beim Lagezuschlag	56
Fachausschuss Digitale Agenden in der Verwaltung	45	Soziales Frühe Hilfen	58
Mobilität Neuerungen rund um Rad und Roller	46	Recht Rettungsdienste und Vergaberecht	60
Landesgruppensitzung Kommunaler Konsens	48	Recht Tiroler Raumordnung	62
ANKÖ Wirtschaftsfaktor öffentliche Vergabe	49	Ausbildungs-Kolumne Digital, die beste Wahl	63



Aktuelles aus unseren Städten	6
Finanzen	64
Literatur	65
Zu guter Letzt	66
Termine	67

# Infrastruktur Recht

## Energie · Verkehr · Abfall · Wasser



### Geschäftsführende Herausgeber

Prof. Dr. Christian Theobald  
BBH  
Dr. Andreas Zuber  
Verband kommunaler Unternehmen e.V. (VKU)

### Herausgeber

RiBVerfG Prof. Dr. Gabriele Britz  
Bundesverfassungsgericht  
Andreas Gentzsch  
Bundesverband der Energie- und Wasserwirtschaft e.V. (BDEW)  
Prof. Christian Held  
BBH, Europäischer Verband der unabhängigen Strom- und Gasverteilerunternehmen (GEODE)  
Prof. Dr. Georg Hermes  
Universität Frankfurt a.M.  
Folkert Kiepe  
Beigeordneter a.D. Deutscher Städtetag  
Prof. Dr. Christian Koenig  
Universität Bonn  
Holger Lösch  
Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI)  
Prof. Dr. Jürgen Kühling  
Universität Regensburg, Mitglied der Monopolkommission  
Dr. Christiane Nill-Theobald  
TheobaldConsulting  
Detlef Raphael  
Deutscher Städtetag  
Prof. Dr. Jens-Peter Schneider  
Albert-Ludwigs-Universität Freiburg  
Adolf Topp  
AGFW | Der Effizienzverband für Wärme, Kälte und KWK e.V.  
Oliver Wolff  
Verband Deutscher Verkehrsunternehmen e.V. (VDV)

### Inhaltsverzeichnis

D3-Z141

#### Beiträge

- C.-J. Hauf/M. Baumgartner*: Verkehrsbereich Eisenbahn: Gefangen im Modell – die BNetzA und die Genehmigung von Trassenpreisen (Teil 2) 146  
*S. Hanke/E. Krone/H. Scheller*: Die Diskussion über Straßenausbaubeiträge – verkürzt und kurzfristig (Teil 1) 150

#### Energie

- EuGH*: EEG 2012 keine staatliche Beihilfe 155  
*BGH*: Karenzzeitenregelung des § 10c V EnWG strahlt auch auf nach ausländischem Recht geschlossene Anstellungsverhältnisse aus 156  
*FG Köln*: Steuerliche Abzugsfähigkeit der Konzessionsabgabe Strom 158

#### Wärme

- OLG Frankfurt a. M.*: Keine einseitige Änderung von vertraglichen Preisänderungsklauseln durch Versorgungsunternehmen 159

#### Abfall

- EuGH*: Zum Ende der Abfalleigenschaft von Klärschlamm 160

#### Wasser

- OVG Koblenz*: Löschwasservorhaltungskosten dürfen nicht in Wasserversorgungsgebühren 162

#### Spartenübergreifendes

- EuGH*: Haftung der alle Aktien einer anderen Gesellschaft übernehmenden Gesellschaft für die durch Teilnahme an einem Kartell verursachten Schäden 164  
*EuGH*: Generalanwalt stellt Vergütungssystem der HOAI in Frage 165  
*LG Frankfurt a. M.*: Werbung trotz ausdrücklichem Widerspruch 165  
*VK Südbayern*: Keine Holschuld für Vorabinformation nach § 134 I GWB 166



In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

Nr. 6 • 13. Juni 2019

16. Jahrgang

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

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



D3-Z313

WU

# der gemein haushalt

**6** Fachzeitschrift  
für das kommunale Haushalts- und Wirtschaftsrecht,  
**2019** das Kassen-, Rechnungs- und Prüfungswesen sowie  
das gesamte kommunale Abgabenrecht

120. Jahrgang

## Inhalt

### Aufsätze

- Prof. Dr. Heinz-Dieter Hardes**, em. Professor, Universität Trier  
Analyse von Gesundheitssektoren in Oberzentren des Landes Rheinland-Pfalz ..... 121
- Meinhard Matzeit**, Dipl.-Verwaltungswirt, Esslingen a.N.  
und  
**Alexander Götz**, Dipl.-Betriebswirt (FH), Esslingen  
Risikoorientierte Prüfungsplanung in der kommunalen Rechnungsprüfung ..... 124
- Norbert Meier**, Finanzjustiziar, Essen  
Überlegungen zur „Umwandlung“ von örtlichen Stiftungen im Sinne des  
§ 100 GO NRW ..... 130
- Andreas Jürgens**, Wirtschaftsprüfer und Steuerberater, Münster  
und  
**Kathrin Graf**, Steuerberaterin und Wirtschaftsprüferin, Münster  
Die neuen Aktivierungsmöglichkeiten von Baumaßnahmen durch das 2. NKF  
Weiterentwicklungsgesetz in NRW ..... 132
- Veranstaltungshinweis** ..... 141
- Aus der Rechtsprechung** ..... 141