

Inhalt

Personalia

Univ.-Prof. Dr. iur. Stefan Smid
Nachruf Rolf Rattunde — 351

Aufsatz

Univ.-Prof. Dr. iur. Stefan Smid
Struktur und systematischer Gehalt des deutschen
Insolvenzrechts in der Judikatur des IX. Zivilsenats des
Bundesgerichtshofs (XVII) — 352

Rechtsprechung

Arbeitsgerichtsbarkeit
BAG, Beschluss vom 21. 1. 2019 – 9 AZB 23/18
Fremdgeschäftsführer einer GmbH als arbeitgeber-
ähnliche Person — 373

Finanzgerichtsbarkeit
BFH, Urteil vom 11. 12. 2018 – VIII R 21/15
Gestaltungsmisbrauch und vGA — 377

Zivilgerichtsbarkeit
BGH, Versäumnisurteil vom 22. 1. 2019 – II ZR 143/17
Actio pro socio und Grundsätze der gesellschafts-
rechtlichen Treuepflicht — 380

BGH, Urteil vom 26. 3. 2019 – II ZR 244/17
Arbeitnehmereigenschaft eines GmbH-Fremdgeschäfts-
führers im Anwendungsbereich des AGG — 382

BGH, Urteil vom 26. 3. 2019 – II ZR 413/18
Haftungsklausel in einem Kaufvertrag über einen
Kommanditeil an einer Fondsgesellschaft — 387

BGH, Beschluss vom 8. 4. 2019 – NotSt(Brfg) 5/18
Notarielle Mitwirkung an sog. Firmen-
bestattungen — 390

Buchbesprechungen

Dr. iur. Friedrich L. Cranshaw
Rolf Rattunde/Stefan Smid/Mark Zeuner (Hrsg.),
Insolvenzordnung, 4. Auflage — 394

Dr. iur. Michael Hippeli, LL.M., MBA (MDX)
Ulrich Segna, Bucheffekten – Ein rechtsvergleichender
Beitrag zur Reform des deutschen Depotrechts — 397

Veranstaltungen — 399

Nachrichten — 400



D3-L12

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

Christoph Spengel
Schaden abwenden: Blindflug
der deutschen Unternehmen-
steuerpolitik

Standpunkte: Legal Tech im Arbeitsrecht (Teil 1)

Markus Janko
Restrukturierungen

Sebastian Schröder
Chatbots

Martin Nebeling/
Denise Schwarz
Personaladministration

Betriebswirtschaft

Katharina Philippsen/Ahmad Sultana
Bilanzierung von Entnahmen aus der Kapitalrücklage einer GmbH 1689

Berücksichtigung des Debt Beta bei der Bestimmung von Eigenkapital-
kosten – zunehmende Akzeptanz in Praxis und Rechtsprechung
(C. Zwirner/G. Zimny) 1694

Steuerrecht

Heiko Holsten
Steuerliche Chancen und Risiken der Digitalisierung aus Sicht
internationaler Industriekonzerne 1697

Bernd Giezek/Andreas Wähnert
Künstliche Intelligenz vs. anwendergelenkten Softwareeinsatz 1707

Zur Tarifbegünstigung eines Aufgabegewinns bei einer echten Realteilung
(S. Haunhorst) 1711

Identität des erworbenen und veräußerten Gegenstands (BMF) 1713

Zur Abzugsfähigkeit von Badrenovierungskosten als Aufwendungen
für das häusliche Arbeitszimmer (BFH) 1713

Wirtschaftsrecht

Axel v. Werder
Die aktuellen Änderungen des Deutschen Corporate Governance Kodex 1721

Zuständigkeit der Gesellschafterversammlung für Geschäftsführer-
vergütung bei Drittanstellung (S. Arens) 1729

Social Plugin (Facebook-„Gefällt mir“-Button) in Webseite: Zu der
gemeinsamen Verantwortlichkeit und den datenschutzrechtlichen
Anforderungen (EuGH) 1730

Arbeitsrecht

Nadine Hoffmann
Mitarbeiterentsendungen ins Ausland 1737

Krankheitsbedingte Kündigung trotz unterbliebenem BEM (S. Edenfeld) 1741

Offene Compliance-Maßnahmen ohne Anfangsverdacht zulässig (O. Vollstädt) 1742

Unterrichtungspflicht des Betriebsrats bei Arbeitsunfällen von
Fremdpersonal (S. Lohse/K. Fritsche) 1743

Späthehenklauseln mit fester Altersgrenze wirksam (A. Dombrowsky/C.-C. Scupra) 1744

Im Abonnement enthalten:

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

Owlit
Suchen. Finden. Wissen

Handelsblatt
FACHMEDIEN

Inhalt

MAGAZIN

Gastkommentar <i>Christoph Spengel</i>	M4
Aktuelle Rechtsprechung	M6
Kurzbeiträge	M8
Meldungen	M13
Standpunkte: Legal Tech im Arbeitsrecht (Teil 1) <i>Markus Janko</i> <i>Sebastian Schröder</i> <i>Martin Nebeling / Denise Schwarz</i>	M16
Impressum	M22
Worte der Woche	M24

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

Handelsbilanzrecht/Rechnungslegung

Bilanzierung von Entnahmen aus der Kapitalrücklage einer GmbH

StB Dr. Katharina Philippsen, Essen / WP/StB Dr. Ahmad Sultana, Dortmund

DB1306849 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 1689

KOMPAKT

Unternehmensbewertung

Berücksichtigung des Debt Beta bei der Bestimmung von Eigenkapitalkosten - zunehmende Akzeptanz in Praxis und Rechtsprechung

WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner / Gregor Zimny, M.Sc., CVA, beide München

DB1309425

S. 1694

KURZNACHRICHTEN INTERNATIONALE RECHNUNGSLEGUNG

DB1308956

S. 1695

STEUERRECHT

AUFSATZ

Internationales Steuerrecht/Digitalisierung

Steuerliche Chancen und Risiken der Digitalisierung aus Sicht internationaler Industriekonzerne

StB Dipl.-Kfm. Heiko Holsten, Wanzleben-Börde

DB1305129 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 1697

Digitalisierung

Künstliche Intelligenz vs. anwendergelenkten Softwareeinsatz

Prof. Dr. Bernd Giezek, Frankfurt/M. / Andreas Wähnert, Kiel

DB1306471 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 1707

KOMPAKT

Gewinnermittlung

Zur Tarifbegünstigung eines Aufgabegewinns bei einer echten Realteilung

RiBFH Dr. Sabine Haunhorst, München

DB1309659

S. 1711

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Körperschaftsteuer

Umfang einzubeziehender Einnahmen i.S.d. § 5 Abs. 1 Nr. 10 Satz 2 KStG bei Beteiligungen von Wohnungsgenossenschaften und -vereinen an Organgesellschaften

Landesamt für Steuern Niedersachsen, Verfügung vom 27.06.2019

DB1308864

S. 1712

Umsatzsteuer

Identität des erworbenen und veräußerten Gegenstands

BMF, Schreiben vom 17.07.2019

DB1309900

S. 1713

ENTSCHEIDUNGEN

Gewinnermittlung

Zur Abzugsfähigkeit von Badrenovierungskosten als Aufwendungen für das häusliche Arbeitszimmer

BFH, Urteil vom 14.05.2019 - VIII R 16/15

DB1311205

S. 1713

Einkommensteuer

Verspätungsgeld für unpünktlich übersandte Rentenbezugsmitteilungen - Zurechnung des Verschuldens eines Software-Dienstleisters

BFH, Urteil vom 20.02.2019 - XR 29/16

DB1308571

S. 1716

Erbschaft-/Schenkungssteuer

Begünstigung des Betriebsvermögens bei mittelbarer Schenkung

BFH, Urteil vom 08.05.2019 – II R 18/16

DB1310100



S. 1719

WIRTSCHAFTSRECHT

AUFSATZ

Corporate Governance

Die aktuellen Änderungen des Deutschen Corporate Governance Kodex

Prof. Dr. Axel v. Werder, Berlin

DB1309877 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 1721

KOMPAKT

GmbH-Recht

Zuständigkeit der Gesellschafterversammlung für Geschäftsführervergütung bei Drittanstellung

RA Prof. Dr. Stephan Arens, Koblenz/Bonn

DB1310241

S. 1729

ENTSCHEIDUNGEN

Datenschutz

Social Plugin (Facebook-„Gefällt mir“-Button) in Webseite: Zu der gemeinsamen Verantwortlichkeit und den datenschutzrechtlichen Anforderungen

EuGH, Urteil vom 29.07.2019 – Rs. C-40/17

DB1310759

S. 1730

ARBEITSRECHT

AUFSATZ

Arbeitsvertragsrecht

Mitarbeiterentsendungen ins Ausland

Dr. Nadine Hoffmann, LL.M., Berlin

DB1306844 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 1737

KOMPAKT

Kündigungsrecht

Krankheitsbedingte Kündigung - Wirksamkeit trotz unterbliebenem BEM

Univ.-Prof. Dr. Stefan Edenfeld, Münster

DB1309287

S. 1741

Kündigungsrecht

Offene Compliance-Maßnahmen auch ohne Anfangsverdacht zulässig

RA/FAArbR Dr. Oliver Vollstädt, Düsseldorf

DB1309448

S. 1742

Betriebsverfassungsrecht

Unterrichtungspflicht des Betriebsrats bei Arbeitsunfällen von Fremdpersonal

RA Dr. Sven Lohse / Kira Fritsche, Düsseldorf

DB1308497

S. 1743

Betriebliche Altersversorgung

Spätehenklauseln mit fester Altersgrenze wirksam

RAin Anja Dombrowsky / RAin Cornelia-Cristina Scupra, Frankfurt/M.

DB1307967

S. 1744

1. Oktober 2019 | Düsseldorf

Fachtagung Betriebliche Altersversorgung

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

Jetzt Vorteilspreis
für Abonnenten nutzen!

VERANSTALTUNGSDETAILS

Termin:

1. Oktober 2019 | 9.30 – 17.00 Uhr

Veranstaltungsort:

Van der Valk Airporthotel, Düsseldorf

Teilnahmegebühr:

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

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

(Doppelrabattierungen ausgeschlossen)

Information und Anmeldung: www.fachmedien.de/bav | Fon 0211 887-2850 | eMail: veranstaltungen@fachmedien.de

itr**b** *D3-Z329* IT-Rechts- berater

Informationsdienst für IT-Recht und Datenschutz

Beratermodul
itr**b**

In Kooperation mit:



Arbeitsgemeinschaft
IT-Recht



Rechtsprechung

- › EuGH: SkypeOut als elektronischer Kommunikationsdienst 174
- › BVerfG: Keine Volksverhetzung durch Wahlwerbespot 175
- › BVerwG: Europarechtswidrigkeit von § 4 BDSG-2018 bei privater Videoüberwachung 176
- › OLG Frankfurt: Kennzeichenidentische Keywords bei der In-Shop-Suche 178
- › KG: Keine Entfernung propagandistischer Äußerungen aus YouTube 179
- › OLG München: Urheberrechtswidriger Betrieb eines Onlinemusikrekorders 181

Beiträge für die Beratungspraxis

IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Schröder/Stiemerling*
- › Agile Vorgehensweisen in der Informatikpraxis 183
- Witzel*
- › Open Source Compliance: Unterlassungs- und Rückrufverpflichtungen 188

Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Söbbing*
- › Schutz von Algorithmen 192

Inhaltsverzeichnis

Aktuelle Kurzinformationen

- › Zweites Datenschutz-Anpassungsgesetz 173
- › EuGH: Keine zwingende Telefonnummernangabe durch Amazon 173
- › OLG Oldenburg: Wiederherstellung eines gelöschten Facebook-Posts 173
- › VG Berlin: Unterrichtssuspendierung wegen heimlicher Bildaufnahmen vom Lehrer 174

Rechtsprechung

- › SkypeOut als elektronischer Kommunikationsdienst EuGH, Urt. v. 5.6.2019 – C-142/18 174
- › Keine Volksverhetzung durch Wahlwerbespot BVerfG, Beschl. v. 15.5.2019 – 1 BvQ 43/19 175
- › Europarechtswidrigkeit von § 4 BDSG-2018 bei privater Videoüberwachung BVerwG, Urt. v. 27.3.2019 – 6 C 2.18 176
- › Kennzeichenidentische Keywords bei der In-Shop-Suche OLG Frankfurt, Urt. v. 21.2.2019 – 6 U 16/18 178
- › Keine Entfernung propagandistischer Äußerungen aus YouTube KG, Beschl. v. 22.3.2019 – 10 W 172/18 179
- › Datenschutzrichtlinie einer Internetverkaufsplattform als unzulässige AGB KG, Urt. v. 27.12.2018 – 23 U 196/13 180
- › Urheberrechtswidriger Betrieb eines Onlinemusikrekorders OLG München, Urt. v. 22.11.2018 – 29 U 3619/17 181
- › Unzulässiger Einsatz von Kameras und Attrappen im Mehrparteienhaus LG Essen, Urt. v. 30.1.2019 – 12 O 62/18 182

Beiträge für die Beratungspraxis

IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Tim Schröder/Dr. Oliver Stiemerling*
- › **Agile Vorgehensweisen in der Informatikpraxis** 183
Seit der Jahrtausendwende wird Software stark zunehmend mit agilen Methoden entwickelt, die eine radikale Abkehr vom klassischen Wasserfallmodell darstellen und deshalb rechtlich nur schwer in passende vertragliche Regelwerke zu fassen sind. Dieser Beitrag stellt zunächst die Grundprinzipien der agilen Methoden, typische organisatorische Umset-

zungsformen bei der Zusammenarbeit mit externen Auftragnehmern und häufige Fehler in der Praxis vor.

- Michaela Witzel*
- › **Open Source Compliance: Unterlassungs- und Rückrufverpflichtungen** – Unterlassungs- und Rückrufansprüche gegenüber dem Lizenzverletzer **188**
Unstreitig entstehen bei Verbreitung von Open Source Software unter den gängigen Lizenzbedingungen Pflichten. Dass diese Verpflichtungen bei Embedded Systems besonders schwer umzusetzen sind, wird in der juristischen Literatur seit geraumer Zeit diskutiert. Eingehender zu beleuchten ist auch die Frage, welche urheberrechtlichen Ansprüche für die Hersteller von Embedded Systems besonders bedrohlich sind.

Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Dr. Thomas Söbbing*
- › **Schutz von Algorithmen** – Rechtliche Anforderungen und vertragliche Gestaltung **192**
Bereits heute beeinflussen Algorithmen unser Leben deutlich. Unternehmen investieren sehr große Summen in ihre Entwicklung, ohne zu wissen, wie man sie rechtlich schützen und wie man die Arbeitsergebnisse der Entwicklung von Algorithmen vermarkten kann. Der Beitrag diskutiert die Möglichkeiten eines rechtlichen Schutzes sowie der vertraglichen Gestaltung.

Literaturempfehlungen

- › Private „Social Media-Notwehr“ **195**

Vorschau auf die nächste Ausgabe

Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

- › Open Source Compliance: Strafrechtliche Risiken, *Witzel*
- › Online-Games und E-Sports im Spiegel der GewO, *Schippel*

Neues unter www.cr-online.de

Volkman, Filterpflichten nach Art. 17 EU-Urh-RL – Plädoyer für ein kohärentes Haftungssystem

40. Jahrgang
Heft 31
2. August 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. Röhricht
Prof. Dr. Carsten Schäfer
Prof. Dr. Christoph Thole
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Peter Ulmer
RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen

Inhaltsverzeichnis

ZIP-Aktuell



EuGH zum Sampling	A 59	Nr. 199
EuGH zur Entschädigung für Fluggäste bei verspätetem Anschlussflug außerhalb der EU	A 59	Nr. 200
BGH zur Einreichung einer geänderten Gesellschafterliste entgegen gerichtlicher Anordnung	A 59	Nr. 201
BGH zur Widerrufsbelehrung auf begrenztem Kommunikationsmittel	A 59	Nr. 202
OLG Karlsruhe: Haftung von VW wegen Dieselskandal nach § 826 BGB	A 60	Nr. 203
BMF: Konsultation zu § 43 WpHG	A 60	Nr. 204

Aufsätze

<i>Mathias Habersack, München</i>	Zur Corporate Governance der Kapitalgesellschaft & Co. KGaA	1453
<i>Joachim Zekoll</i> <i>Steffen Lindemann, Frankfurt/M.</i>	Prozessfinanzierung in den USA	1461

Rechtsprechung

Bank- und Kreditsicherungsrecht

BVerfG 3. 7. 2019 – 2 BvR 824/15 2 BvR 825/15	Erfolgreiche Verfassungsbeschwerden der Republik Argentinien wegen nicht erfolgter Vorlagen im Zusammenhang mit argentinischer Staatsschuldenkrise	1472
--	--	------

Dieser Ausgabe liegt das ZIP-Halbjahresregister 2019 bei.

Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

BGH	4. 6. 2019 – II ZB 16/18	0,5-Gebühr für Erstellung einer Gesellschafterliste bei Beurkundung des GmbH-Gründungsvertrags	1476
BGH	7. 5. 2019 – II ZR 278/16	Erhebung einer Unterlassungsklage durch Aktionär ohne unangemessene Verzögerung gegen Eingriff in seine Mitgliedschaftsrechte durch pflichtwidriges Organhandeln	1478
OLG Düsseldorf	18. 3. 2019 – I-3 Wx 53/18	Verbindliche Vorgabe der chronologischen Aufnahmereihenfolge durch Notar bei mehreren am selben Tag eingereichten Gesellschafterlisten	1480
BFH	9. 1. 2019 – IV R 27/16 +	Klagebefugnis nur des betroffenen Gesellschafters (nicht: der Personengesellschaft) gegen Feststellungsbescheide nach § 34a Abs. 10 Satz 1 EStG (LS)	1482

Vertrags- und Haftungsrecht

BGH	6. 6. 2019 – IX ZR 104/18	Zurechnungszusammenhang zwischen anwaltlicher Pflichtverletzung und Schaden des Mandanten trotz Möglichkeit der Schadensbeseitigung in Rechtsmittelverfahren	1483
BGH	11. 10. 2018 – VII ZR 298/17	Wirksamkeit eines privatrechtlichen Vertrags unter Anwendbarkeit der arbeitsrechtlichen Schutzvorschriften trotz Umgehungsabsicht der Parteien	1485

Insolvenz- und Sanierungsrecht

BGH	28. 3. 2019 – IX ZA 8/18	Zur Darlegungslast des Insolvenzverwalters bei Beantragung von PKH	1486
LG Dortmund	31. 1. 2019 – 2 O 154/17	Beschränkung der Befugnisse eines gemeinsamen Vertreters auf das Insolvenzverfahren über das Vermögen der Emittentin	1487
FG Münster	12. 6. 2019 – 5 K 166/19 U	Keine Erstattung von Vorsteuerüberhängen aus vorinsolvenzlicher Zeit an den Insolvenzverwalter	1490

Arbeits- und Sozialrecht

BAG	19. 2. 2019 – 9 AZR 423/16 +	Zu den Mitwirkungsobliegenheiten des Arbeitgebers für die Verwirklichung des Urlaubsanspruchs des Arbeitnehmers	1493
-----	------------------------------	--	-------------

Verfahrens- und Vollstreckungsrecht

BGH	11. 10. 2018 – VII ZR 288/17	Zur Pfändung der Inhaberschaft an einer Internet-Domain	1498
BGH	15. 5. 2019 – XII ZB 573/18 +	Unzulässigkeit der im EGVP-Verfahren eingesetzten qualifizierten Container-Signatur (LS)	1500
BGH	7. 2. 2019 – IX ZR 5/18	Übertragung des Eigentums an Handakten des Anwalts auf Mandanten durch Kanzlei-Abwickler (LS)	1500
OLG Braunschweig	12. 12. 2018 – 4 MK 2/18	Ablehnung der öffentlichen Bekanntmachung einer Musterfeststellungsklage mangels Nachweises der Voraussetzungen einer qualifizierten Einrichtung (LS)	1500

IDW **WU** DB-ZF

GEMEINSCHAFT SCHAFFT VERTRAUEN

ERFOLG

**Nicht an Erfolg
denken // S. 480**

Erfolg im Job

Was ist Erfolg?



Im Gespräch //////////////////////////////////////
mit Prof. Dr. Martin Jonas /// S. 495

Die fachliche Frage //////////////////////////////////////
Behandlung der Kapitalauskehrungen einer Tochter
GmbH im Jahresabschluss des Gesellschafters ///
S. 503

Editorial	477	
Inhaltsverzeichnis	479	
Im Fokus	480	Erfolg: Nicht an Erfolg denken, um Erfolg zu haben – Erfolg im Job: Jeder ist sich selbst sein bester Coach – Was ist Erfolg? Fragen an Wirtschaftsprüfer aus drei Generationen

IDW intern	495	Im Gespräch mit Prof. Dr. Martin Jonas
	496	Standpunkte
	498	Blick nach innen/außen

IDW Veranstaltungen	501	Veranstaltungskalender
----------------------------	------------	------------------------

IDW Service	503	Die fachliche Frage
	504	Rechtsprechung



Impressum IDW Life und IDW Fachnachrichten

Herausgeber und Verlag
Institut der Wirtschaftsprüfer in Deutschland e.V.

Tersteegenstr. 14, 40474 Düsseldorf
Postfach 32 05 80, 40420 Düsseldorf
Tel.: (0211) 45 61-0, Fax: (0211) 4 54 10 97
www.idw.de, info@idw.de

ISSN 2365-0303

V. i. S. d. P.
WP StB Prof. Dr. Klaus-Peter Naumann,
Sprecher des Vorstands

Redaktion
Dipl.-Kfm. Dr. Karl-Heinz Armeloh (verantwortl.),
Dipl.-Volksw. Cornelia Schrage (verantwortl.),
RAin Annette Schmid, Lisa Galinski, M.A. (Layout),
Stefan Beck, M.L.I.S. (Bildbearbeitung)
E-Mail: schrage@idw.de

Abdruck, auch auszugsweise, nur mit
Genehmigung des Herausgebers gestattet.

Erscheinungstag:
Immer zum 8. des Monats.

Anzeigen- und Beilagenaufträge
IDW Verlag GmbH
Jochen Kolb
Tersteegenstraße 14, 40474 Düsseldorf
Tel.: (0211) 4561-151, Fax: (0211) 4561-88-151
E-Mail: kolb@idw-verlag.de

Anzeigenpreise
Zurzeit gelten die Preise & Bedingungen der
Mediadaten 2019. Anzeigenschluss: 14 Tage
vor Erscheinen.

Bezugspreise
Der Bezugspreis für ein Exemplar je Nummer ist im Mit-
gliedsbeitrag enthalten. Zusatzexemplare je Nummer 5,- Euro
zuzüglich Mehrwertsteuer.

Bildrechte
Titel: ©istock.com/masterzphotois; S. 478 u. S. 507: ©fotolia.
com/kasto; S. 481: ©istock.com/metamorworks; S. 482/483:
©istock.com/oatowa; S. 484: istock.com/courtneyk; S. 485 u.
S. 489: ©istock.com/PeopleImages; S. 486: ©istock.com/vchal;
S. 494: ©istock.com/MickeyCZ; S. 496: ©fotolia.com/scusi;
S. 497: ©istock.com/jamesjames2541; S. 499: ©istock.com/
Anton_Sokolov; S. 500: ©istock.com/gremlin; S. 502: istock.
com/MicroStockHub; S. 503: istock.com/mustafahacalaki;
S. 504: ©istock.com/A-Digit

Druck:
Bagel Security-Print GmbH & Co. KG, Mönchengladbach

N & R

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z145

Netzwerken & Recht

Energie, Telekommunikation,
Verkehr und andere Netzwerke

5/2019

S. 193–256

16. Jahrgang

Herausgegeben von

Achim Berg
Wilhelm Eschweiler
Peter Franke
Andreas Gentzsch
Martin Henke
Jochen Homann
Alexander Kirschall
Wolfgang Kopf
Stephan Korehnke
Matthias Kurth
Barbara Minderjahn
Andreas Mundt
Birgit Ortlieb
Stefan Richter
Franz Jürgen Säcker

Geschäftsführender

Herausgeber

Christian Koenig

Schriftleitung

Institut für das Recht
der Netzwerke,
Informations- und
Kommunikations-
technologie (IRNIK)
www.nundr.net

- *Stefan K. Richter*
Das Urteil des BGH zum Eigenkapitalzins
für Strom- und Gasnetzbetreiber:
Quo vadis Rechts- und Investitionssicherheit? 193
- *Lothar H. Fiedler/Lorenz Wachinger*
Das Recht des straßenbunden Verkehrs
in den Jahren 2018/2019 194
- *Urs Kramer*
Die Entwicklung des Eisenbahnrechts in
den Jahren 2018/2019 198
- *Olaf Schulz-Gardyan*
Anmerkung zum Urteil des KG: Wege-
konzessionen für kommunale Eigenbetriebe 230
- *Simon Assion*
Anmerkung zu den Urteilen des EuGH:
Reichweite des Rechtsrahmens für
elektronische Kommunikationsdienste 239
- *Stephan Gerstner*
Anmerkung zum Beschluss des
OVG Münster: kein Behinderungsmissbrauch
durch Einbehalt von Rückvergütungen
aus Teilleistungsvertrag 254



Inhalt

Editorial

Dr. <i>Stefan K. Richter</i> Das Urteil des BGH zum Eigenkapitalzins für Strom- und Gasnetzbetreiber: Quo vadis Rechts- und Investitionssicherheit?	193	VG Frankfurt a.M., Urt. v. 16.1.2019 – Az. 5 K 4780/17.F: Begrenzungsbescheid zur EEG- Umlage bei gesellschaftsrechtlicher Anwachsung	234
--	-----	---	-----

Aufsätze

<i>Lothar H. Fiedler</i> und Dr. <i>Lorenz Wachinger</i> Das Recht des straßengebundenen Verkehrs in den Jahren 2018/2019	194	EuGH, Urt. v. 5.6.2019 – Rs. C-142/18: Reichweite des Rechtsrahmens für elektronische Kommunikationsdienste („SkypeOut“)	235
Prof. Dr. <i>Urs Kramer</i> Die Entwicklung des Eisenbahnrechts in den Jahren 2018/2019	198	EuGH, Urt. v. 13.6.2019 – Rs. C-193/18: Reichweite des Rechtsrahmens für elektronische Kommunikationsdienste („Gmail“)	238
		mit Anmerkung von Dr. <i>Simon Assion</i>	239
		OVG Münster, Beschl. v. 1.3.2019 – Az. 13 B 1349/18: rückwirkende Änderung einer eisenbahnrechtlichen Entgeltgenehmigung	242

Entscheidungen

OLG Düsseldorf, Beschl. v. 7.3.2019 – Az. VI-5 Kart 49/18 (V): keine Einbeziehung von Kapitalkosten der Jahre 2016 und 2017 in den Kapitalkostenaufschlag des Jahres 2018	217	OVG Münster, Beschl. v. 6.3.2019 – Az. 13 B 506/18: kein Behinderungsmissbrauch durch Einbehalt von Rückvergütungen aus Teilleistungsvertrag	250
		mit Anmerkung von Dr. <i>Stephan Gerstner</i>	254
KG, Urt. v. 4.4.2019 – Az. 2 U 5/15 Kart: Wegekonzessionen für kommunale Eigenbetriebe	222		
mit Anmerkung von Dr. <i>Olaf Schulz-Gardyan</i>	230		

**IN ALLER KÜRZE**

243

THEMA

Andreas Vonkilch: Kausalitäts- und Beweislastfragen bei der treuwidrigen Bedingungsverletzung	244
Matthäus Uitz/Markus Weichbold: Verjährungsrechtliche Aspekte des Gewaltschutzgesetzes 2019 – Untersuchung des Initiativantrags	247

GESETZGEBUNG

Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 1. 8. 2019)	252
---	-----

RECHTSPRECHUNG**»FAMILIENRECHT**

Unterhaltsminderung wegen Mitbetreuung des Kindes	253
Keine Verwirkung im Aufteilungsrecht	253
Anwendung des Heimaufenthaltsrechts in Sonderschule	253
Heimaufenthalt – Freiheitsbeschränkung durch Medikamente	254

»SCHULDRECHT

Filmen einer Amtshandlung kein Eingriff in Persönlichkeitsrecht von Polizisten	254
Keine irrumsrechtliche Zurechnung von Boten	254
Verknüpfung der Vertragskette zwischen Bauherr, Generalunternehmer und Subunternehmer	255
Abtretbarkeit des Insolvenzanfechtungsanspruchs	255

»MIET- UND WOHNRECHT

Verbotswidriger Abriss des Miethauses im Rahmen des Selbsthilferechts	256
Erwerbsbeschränkungen für Kfz-Abstellplätze auch bei freihändiger Verwertung durch Insolvenzverwalter	256
Touristische Vermietung als genehmigungsbedürftige Widmungsänderung	256
Vorbehalt des Dachbodenausbaus als unwirksame Beschränkung der Verfügungsrechte von Wohnungseigentümern	256

»SCHADENERSATZ

Haftung für reine Vermögensschäden durch Demonstration	257
Höhere Sozialversicherungsbeiträge aufgrund Beratungsfehlers – kein Vorteilsausgleich	257
Haftung des Schädigers für Begehrungsneurose	257

INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

Zulässigkeit des Rechtswegs gegenüber ausländischem Organ	258
Schulsportwoche – Organstellung des Hochseilgarten-Betreibers	258
Keine Amtshaftung für Jagdschutzorgan bei Tötung eines verletzten Rehhs	258
Haftung des Wasserberechtigten – 200-jährliches Hochwasser als höhere Gewalt	258
» VERFAHRENSRECHT	
Keine Zuständigkeit der Handelsgerichte für Schadenersatzklage gegen Dritten wegen List	259
Börsenschiedsgericht – keine Zuständigkeit des OGH für Aufhebungsklage	259
» EXEKUTIONSRECHT	
Entfernung eines Superädifikats nicht mit Räumungstitel durchsetzbar	259

LITERATURÜBERSICHT

260

Herausgeber:

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

Redaktion:

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

Impressum:

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

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

Lektorat und Autorenbetreuung:

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

Abonnentenservice:

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

Anzeigen & 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 Jahresabschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest. ISSN 1996-2428.

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

DRd

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN
VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z102

Das Recht der Arbeit

ABHANDLUNGEN

Editorial

100 Jahre Betriebsrätegesetz – Von der Utopie einer neuen Gesellschaft zur Realität der neuen Arbeitswelt

JOSEF CERNY

Wurzeln und Wandel des Kollektivismus am Beispiel des Kündigungsschutzes

BARBARA TROST

Die „Professionalisierung“ der Betriebsrätstätigkeit – Verrat oder Verwirklichung des ursprünglichen Ideals?

THOMAS MATHY

Wie fit ist das ArbVG für das digitale Zeitalter?

REINHARD GEIST

ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

Zu den Grenzen glaubensbezogener Loyalitätsobliegenheiten in kirchlichen Arbeitsverhältnissen

WALTER BERKA

Drittwirkung der Charta der Grundrechte der Europäischen Union und ihre Folgen für das nationale Arbeitsrecht

MAXIMILLIAN BELL

Mehrmalige Verständigung des Betriebsrates von der Kündigungsabsicht

REINHARD GEIST

Bei fehlender Selbstbestimmungsmöglichkeit: Fahrzeit Wohnort – Kunde ist Arbeitszeit

GERDA HEILEGGER

Anspruch auf Lohnabrechnung: Was heißt vollständig?

ERNST EYPELTAUER

Einbeziehung einer kollektivvertraglichen „Einmalzahlung“ in die Berechnung der Abfertigung und der Urlaubersatzleistung

KLAUS MAYR

Austritt wegen Ehrverletzung durch den gewerberechtigten Geschäftsführer

FLORIAN HÖRMANN

Entlassung wegen Kündigungsanfechtung – verpöntes Motiv

PETER JABORNEGG

Unterlassene Aufklärung als Entlassungsgrund

JOHANNES WARTER

Endlich Klarheit in Pflegegeldübergangsfällen

MONIKA WEISSENSTEINER

Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VFGH RA^{IN} HON.-PROF.^{IN} DR.^{IN} 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.^{IN} DR.^{IN} 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 SPRUNGER



NR.
388

MONAT
August

JAHR
2019

4/2019

Editorial	291
-----------	-----

ABHANDLUNGEN

100 Jahre Betriebsrätegesetz – Von der Utopie einer neuen Gesellschaft zur Realität der neuen Arbeitswelt JOSEF CERNY	292
Wurzeln und Wandel des Kollektivismus am Beispiel des Kündigungsschutzes BARBARA TROST	301
Die „Professionalisierung“ der Betriebsratstätigkeit – Verrat oder Verwirklichung des ursprünglichen Ideals? THOMAS MATHY	306
Wie fit ist das ArbVG für das digitale Zeitalter? REINHARD GEIST	313

ENTSCHEIDUNGSBESPRECHUNGEN

Zu den Grenzen glaubensbezogener Loyalitätsobliegenheiten in kirchlichen Arbeitsverhältnissen WALTER BERKA zu EuGH vom 11.9.2018, C-68/17, <i>IR/IQ</i>	318
Drittwirkung der Charta der Grundrechte der Europäischen Union und ihre Folgen für das nationale Arbeitsrecht MAXIMILIAN BELL zu EuGH vom 6.11.2018, C-569/16 und C-570/16, <i>Maria Elisabeth Bauer</i>	324
Mehrfachige Verständigung des Betriebsrates von der Kündigungsabsicht REINHARD GEIST zu OGH vom 28.6.2018, 9 ObA 30/18d	328
Bei fehlender Selbstbestimmungsmöglichkeit: Fahrzeit Wohnort – Kunde ist Arbeitszeit GERDA HEILEGGER zu OGH vom 24.7.2018, 9 ObA 8/18v	332
Anspruch auf Lohnabrechnung: Was heißt vollständig? ERNST EYPELTAUER zu OGH vom 28.8.2018, 8 ObA 41/18i	336
Einbeziehung einer kollektivvertraglichen „Einmalzahlung“ in die Berechnung der Abfertigung und der Urlaubersatzleistung KLAUS MAYR zu OGH vom 30.8.2018, 9 ObA 151/17x	342
Austritt wegen Ehrverletzung durch den gewerberechtigten Geschäftsführer FLORIAN HÖRMANN zu OGH vom 30.8.2018, 9 ObA 45/18k	345
Entlassung wegen Kündigungsanfechtung – verpöntes Motiv PETER JABORNEGG zu OGH vom 30.8.2018, 9 ObA 64/18d	349
Unterlassene Aufklärung als Entlassungsgrund JOHANNES WARTER zu OGH vom 30.8.2018, 9 ObA 67/18w	354
Endlich Klarheit in Pflegegeldübergangsfällen MONIKA WEISSENSTEINER zu OGH vom 13.9.2018, 10 ObS 85/18z	361



AUS DER GESCHICHTE DES ARBEITSRECHTS UND DES SOZIALRECHTS

„Eine große soziale Idee hat gesiegt“ – Zur Genese des BRG vom 15. Mai 1919 KLAUS-DIETER MULLEY	367
--	-----

BUCHBESPRECHUNGEN

<i>Steinacker</i> Der Wiedereinstellungsanspruch des Arbeitnehmers – Die adäquate Lösung des Konflikts zwischen Rechtssicherheit und materieller Gerechtigkeit MATTHIAS NEUMAYR	374
---	-----

Inhalt

<i>Mauch/Freitag/Zauner</i> Working pur – Reportagen aus der Arbeitswelt KLAUS FIRLEI	374
<i>Riesenfelder/Danzer/Wetzel</i> Arbeitskräfteüberlassung in Österreich BIRGIT SCHRATTBAUER	376
<i>Thüsing (Hrsg)</i> AÜG – Arbeitnehmerüberlassungsgesetz – Kommentar FELIX SCHÖRGHOFER	377
<i>Felten/Trost (Hrsg)</i> Arbeitszeitrecht neu – Eine wissenschaftliche Analyse JOSEF CERNY	378
<i>Freyler</i> Arbeitszeit- und Urlaubsrecht im Mobile Office THOMAS DULLINGER	380
<i>Belling</i> „Vorübergehende“ Leiharbeit – Die Deutung eines unbestimmten Rechtsbegriffs am Beispiel kirchlicher Einrichtungen FELIX SCHÖRGHOFER	382
<i>Strohmayr</i> Die Pflichtversicherung von Dienstnehmern – Leitfaden JOHANNA NADERHIRN	383
<i>Traut-Mattausch/Pfeil/Mosler (Hrsg)</i> Early Intervention – Was kann betriebliches Gesundheits- und Wiedereingliederungsmanagement? ANDREAS MAIR	385
<i>Steiner</i> Ein verlässlicher Partner für's Leben – Soziale Sicherheit von der industriellen Revolution bis ins digitale Zeitalter RUDOLF MÜLLER	386

DRdA infas

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Aktuelle Informationen aus dem Arbeitsrecht

DB-Z258

ENTSCHEIDUNGEN

Verletzung der Aufgriffsobliegenheit bei Klage gegen vertragswidrige Versetzung

OGH 27.2.2019, 9 ObA 13/19f

Keine Anrechnung konsumierter Freizeit bei selbstständiger Erwerbstätigkeit auf Urlaubersatzleistung gem § 1 Abs 3 Z 3 IESG

OGH 26.2.2019, 8 ObS 2/18d

Überwachungsrecht des Betriebsrates betreffend Einhaltung betrieblicher Übungen

OGH 27.2.2019, 9 ObA 9/19t

Familienzeitbonus: Nicht die Geburt löst die Meldepflicht aus, sondern die tatsächliche Unterkunftnahme im gemeinsamen Haushalt

OGH 26.3.2019, 10 ObS 121/18v



AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

Das Arbeitstraining – Eine Wiedereingliederungsmaßnahme mit Abgrenzungsproblemen zum Arbeitsverhältnis

REGINA ZECHNER

AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Das Foto auf der e-card

FLORIAN J. BURGER

Karfreitag – Feiertag für niemanden

RUTH Ettl

Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

MITGLIED DES VfGH RA. ^{IN} HON.-PROF. ^{IN} DR. ^{IN} 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. ^{IN} DR. ^{IN} ANGELA JULCHER

UNIV.-PROF. MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

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

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

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING

4/2019

ENTSCHEIDUNGEN

ARBEITSRECHT

97 Rückzahlungsverpflichtung für vertragswidrig einbehaltene Trinkgelder OGH 29.4.2019, 8 ObA 13/19y	182
98 Verletzung der Aufgriffsobliegenheit bei Klage gegen vertragswidrige Versetzung OGH 27.2.2019, 9 ObA 13/19f	182
99 Keine Anrechnung konsumierter Freizeit bei selbstständiger Erwerbstätigkeit auf Urlaubersatzleistung gem § 1 Abs 3 Z 3 IESG OGH 26.2.2019, 8 ObS 2/18d	183
100 Zwischen den Geschlechtern differenzierende Anknüpfung an das Alter bei kollektivvertraglichen Übergangspensionen stellt unmittelbare Geschlechtsdiskriminierung dar OGH 27.2.2019, 9 ObA 25/18v	186
101 Berechtigte Entlassung eines Produktmanagers wegen Kundenbeschimpfung OGH 29.4.2019, 8 ObA 67/18p	189
102 Konventionalstrafe wegen des Abwerbens von Kunden trotz unwirksamer Konkurrenzklausele OGH 29.4.2019, 8 ObA 12/19a	189
103 Überwachungsrecht des Betriebsrates betreffend Einhaltung betrieblicher Übungen OGH 27.2.2019, 9 ObA 9/19t	190
104 Objektiv betriebsbedingte Kündigung nur dann gerechtfertigt, wenn sie als letztes Mittel eingesetzt wird OGH 25.3.2019, 8 ObA 8/19p	191
105 Die Neuregelung des Ausbildungskostenrückeratzes im AVRAG setzt entgegenstehende ältere Kollektivvertragsbestimmungen außer Kraft OGH 27.2.2019, 9 ObA 105/18h	192
106 Kein Schadenersatzanspruch eines Lehrlings bei formwidriger Auflösung in der Probezeit OGH 28.3.2019, 9 ObA 135/18w	195
107 Entlassung wegen Pflichtenvernachlässigung gerechtfertigt, auch wenn einschlägige Verwarnungen bereits Jahre zurückliegen OGH 28.3.2019, 9 ObA 24/19y	197
108 Kein Schadenersatz gemäß § 26 Abs 1 Z 2 GIBG wegen altersdiskriminierender Äußerung, wenn mangels offener Stellen keine Einstellung erfolgt ist OGH 27.2.2019, 9 ObA 118/18w	197
109 Rückständige Betriebliche Vorsorgekassen-Beiträge nur für die letzten zwei Jahre vor Insolvenz gesichert OGH 26.2.2019, 8 ObS 1/18g	198
110 Entgeltansprüche aus vor Insolvenzeröffnung erworbenen, nicht verbrauchten Zeitguthaben sind Insolvenzforderungen OGH 25.3.2019, 8 ObA 60/18h	201
111 Höhe der Lehrlingsentschädigung bei Wiederholung eines Berufsschuljahres OGH 24.4.2019, 9 ObA 19/19p	204
112 Anspruch auf Zulage bei entsprechender Qualifikation und formloser Deklarierung der Stelle als FachapothekerInnenstelle OGH 28.3.2019, 9 ObA 12/19h	205
113 Vereinbarte Zeitausgleichstunden im Dienstplan bleiben auch bei allfälliger Anordnung von Mehrleistungen erhalten OGH 27.2.2019, 9 ObA 62/18k	206
114 Beendigungswirkung einer Eventualkündigung kann im Feststellungsverfahren auf ein aufrechtes Dienstverhältnis nur bei entsprechendem Vorbringen berücksichtigt werden OGH 25.3.2019, 8 ObA 78/18f	207



ARBEITSLOSENVERSICHERUNGSRECHT

- 115 Anündigung der Mitnahme eines Rechtsanwalts zur Dienstvertragsunterzeichnung stellt Vereitelungshandlung dar 208
BVwG 30.10.2018, W162 2177244-1
- 116 Keine Arbeitslosigkeit des bisherigen Geschäftsführers und nunmehrigen Liquidators eines GmbH mangels Beendigung der Organstellung 208
BVwG 3.1.2019, G308 2192352-1
- 117 Unmöglichkeit einer geringfügigen Beschäftigung beim selben DG neben vollversicherungspflichtigem Dienstverhältnis – ohne einmonatige Unterbrechung der Beschäftigung kein Anspruch auf Arbeitslosengeld 209
BVwG 29.1.2019, W198 2209164-1
- 118 Arbeitslosigkeit trotz Pflichtversicherung in der Pensionsversicherung nach GSVG bei bloß geringfügigem Einkommen 209
BVwG 6.11.2018, W228 2200714-1

SOZIALRECHT

- 119 Kein Unfallversicherungsschutz eines Religionslehrers beim Abhalten einer Messe während der Sommerferien 210
OGH 19.2.2019, 10 ObS 6/19h
- 120 Die Abgeltung von Sabbatical-Zeitguthaben führt nicht zu einer Verlängerung der Pflichtversicherung nach § 11 Abs 2 ASVG 211
VwGH 3.4.2019, Ro 2018/08/0017 bis 0018
- 121 Wochengeld-Schutzfristfall bei verspäteter Gesundheitsmeldung beim Arbeitsmarktservice 212
OGH 26.3.2019, 10 ObS 127/18a
- 122 Kein Anspruch auf Ausgleichszulage für rumänischen Staatsangehörige bei Nachzug zur Tochter nach zehn Jahren 214
OGH 19.2.2019, 10 ObS 107/18k
- 123 Kein Anspruch auf Pflegegeld für deutsche Staatsangehörige bei Mitversicherung mit Ehegatten in Spanien 215
OGH 19.2.2019, 10 ObS 101/18b
- 124 Keine exakte Deckung zwischen Freistellung und Bezugsdauer des Familienzeitbonus erforderlich 216
OGH 19.2.2019, 10 ObS 10/19x
- 125 Familienzeitbonus: Nicht die Geburt löst die Meldepflicht aus, sondern die tatsächliche Unterkunftnahme im gemeinsamen Haushalt 218
OGH 26.3.2019, 10 ObS 121/18v
- 126 Voraussetzungen für den Kinderbetreuungsgeldbezug bei getrennt lebenden Elternteilen 221
OGH 26.3.2019, 10 ObS 17/19a
- 127 Rückzahlung von Kinderbetreuungsgeld: Gewährung einer längeren als 14-tägigen Leistungsfrist durch das Gericht zulässig 224
OGH 22.1.2019, 10 ObS 133/18h
- 128 Ermahnung statt Strafe gemäß § 45 Abs 1 Z 4 VStG – lange Verfahrensdauer reicht nicht aus 225
VwGH 3.4.2019, Ra 2018/08/0241

AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

- Das Arbeitstraining – Eine Wiedereingliederungsmaßnahme mit Abgrenzungsproblemen zum Arbeitsverhältnis 226
REGINA ZECHNER

AKTUELLE SOZIALPOLITIK

- Das Foto auf der e-card 232
FLORIAN J. BURGER
- Karfreitag – Feiertag für niemanden 235
RUTH Ettl

NEUE BÜCHER

<i>Drochner/Uebelhack</i> Die Betriebsrente im Versorgungsausgleich – Textsammlung FLORIAN J. BURGER	239
<i>Schwamberger/Biechl/Habel</i> GuKG – Gesundheits- und Krankenpflegegesetz HANNAH DÖLZLMÜLLER	239
<i>Bohm Mena</i> Die neue ArbeiterInnenklasse – Menschen in prekären Verhältnissen WALTER GAGAWCZUK	240
<i>Scheider</i> Arbeitsbedingte psychische Belastung – Eine grundlegende Einführung JOHANNA KLÖSCH	240
<i>Steiner/Mittländer/Fischer (Hrsg)</i> Grundlagen der Mitbestimmung – Grundwissen für neue Betriebsratsmitglieder CHRISTOPH LUDVIK	240
<i>Feigl/Konstatzky (Hrsg)</i> Auf dem Weg zur Gleichbehandlung – FS für Ingrid Nikolay-Leitner KLAUS MAYR	241
<i>Pieper</i> Arbeitsschutzgesetz – Basiskommentar zum ArbSchG WALTER NÖSTLINGER	241
<i>Dobretsberger (Hrsg)</i> An der Grenze. Wie Polizistinnen und Polizisten die Flüchtlingsbewegung erleben STELLA WEBER	242
<i>Buschmann/Ulber</i> Arbeitszeitgesetz – Basiskommentar mit Nebengesetzen und Europäischem Recht STELLA WEBER	242
<i>Badura/Ducki/Schröder/Klose/Meyer (Hrsg)</i> Fehlzeiten-Report 2018. Sinn erleben – Arbeit und Gesundheit, Zahlen, Daten, Analysen aus allen Branchen der Wirtschaft KATRIN WETSCH	243
<i>Poppelreuter/Mierke</i> Psychische Belastungen in der Arbeitswelt 4.0. Entstehung – Vorbeugung – Maßnahmen KATRIN WETSCH	243
<i>Zwanziger/Altmann/Schneppendahl</i> Kündigungsschutzgesetz VERENA ZWINGER	244
BÜCHEREINGANG	245



Neue Zeitschrift für Wirtschafts-, Steuer- und Unternehmensstrafrecht

Herausgegeben von
Prof. Dr. Katharina Beckemper
Prof. Dr. Jens Bülte
Prof. Dr. Gerhard Dannecker
Dr. Gina Greeve
Anke Hadamitzky
Prof. Dr. Markus Jäger
Thomas C. Knierim
Dr. Astrid Lillie-Hutz
Prof. Dr. Andreas Mosbacher
Prof. Dr. Tido Park
Prof. Dr. Andreas Ransiek, LL.M.
Prof. Dr. Thomas Rönnau
Stefan Rolletschke
Kai Sackreuther
Prof. Dr. Christian Schröder
Prof. Dr. Jürgen Taschke



8/2019

2. August 2019
8. Jahrgang S. 281–324

Aus dem Inhalt

- A. Rettke*
Die Bedeutung der Einziehung gemäß § 73 StGB –
Die Aufwertung der strafrechtlichen Vermögens-
abschöpfung – Teil 1 281
- F. Kraushaar*
Die Einziehung nach § 76 a Abs. 4 StGB – Zivil-
prozess im Strafprozess? 288
- BGH*
Schuldfähigkeit bei Steuerhinterziehung/Hinter-
ziehung von Umsatzsteuer (m. Anm. *Gehm*) 298
- LG Berlin*
Verjährung beim unrichtigen Grundlagenbescheid
(m. Anm. *Glass*) 301
- BGH*
Verzichtserklärung des Angeklagten bei „außer-
gerichtlicher Einziehung“ (m. Anm. *Hiéramente*) 309
- BGH*
Beihilfe zum Vorenthalten und Veruntreuen von
Arbeitsentgelt gem. § 266 a StGB bei Übergang der
Geschäftsleitung (m. Anm. *Schneider*) 317
- BGH*
Einziehungsentscheidung bei Vermögensmehrung
bei einem Drittbegünstigten (m. Anm. *Wengenroth*) 321



NZWiSt-Inhaltsverzeichnis 8/2019



Editorial	<i>Tido Park</i> Schöffen in Wirtschaftsstrafsachen	III
Aufsätze	<i>Arne Rettke</i> Die Bedeutung der Einziehung gemäß § 73 StGB – Die Aufwertung der strafrechtlichen Vermögensabschöpfung – Teil 1	281
	<i>Dr. Felix Kraushaar</i> Die Einziehung nach § 76 a Abs. 4 StGB – Zivilprozess im Strafprozess?	288
Kurzbericht aus der Praxis	<i>Norbert Madauß</i> Praxisfragen zur Kompensationsfähigkeit von Vorsteuern	294
Rechtsprechung	Steuerstrafrecht/Steuerrecht	
	Schuldfähigkeit bei Steuerhinterziehung/Hinterziehung von Umsatzsteuer BGH, Beschluss vom 7. Februar 2019 – 1 StR 485/18 (LG Berlin) (m. Anm. <i>Gehm</i>)	298
	Verjährung beim unrichtigen Grundlagenbescheid LG Berlin, Beschluss vom 22. August 2018 – 536 Qs 22/18 (m. Anm. <i>Glass</i>)	301
	Wirtschaftsstrafrecht	
	Selbstständige Einziehung von Taterträgen und Rückwirkungsverbot – BVerfG-Vorlage BGH, Vorlagebeschluss vom 7. März 2019 – 3 StR 192/18	304
	Verzichtserklärung des Angeklagten bei „außergerichtlicher Einziehung“ BGH, Beschluss vom 11.12.2018 – 5 StR 198/18 (m. Anm. <i>Hieramente</i>)	309
	Erweiterte Einziehung und Herausgabeverzicht BGH, Urteil vom 13.12.2018 – 3 StR 307/18	313
	Beihilfe zum Vorenthalten und Veruntreuen von Arbeitsentgelt gem. § 266 a StGB bei Übergang der Geschäftsleitung BGH, Beschluss vom 16. Januar 2019 – 5 StR 249/18 (m. Anm. <i>Schneider</i>)	317
	Einziehungsentscheidung bei Vermögensmehrung bei einem Drittbegünstigten BGH, Beschluss vom 17. Januar 2019 – 4 StR 486/18 (m. Anm. <i>Wengenroth</i>)	321
Impressum		IV
NZWiSt-Aktuell	Literaturspiegel Stand: 18.7.2019 (<i>Madauß</i>)	VI
	Pressemitteilung	VII

Newsline		
<i>Franz Rudorfer</i>	_____	539
Neues in Kürze		
<i>Florian Studer</i>	_____	552
Börseblick – Die Zinsen gehen – die Dividenden bleiben		
<i>Alois Wögerbauer</i>	_____	554
Zehn Jahre danach: Weniger wäre mehr! – Eine kritische Zwischenbilanz zu Fragen der Bankenregulierung und Finanzmarktstabilität		
<i>Wilfried Stadler</i>	_____	555



ABHANDLUNGEN

Die Auslagerung wesentlicher bankbetrieblicher Aufgaben gemäß § 25 BWG unter Berücksichtigung der EBA Guidelines on outsourcing		
<i>Georg Puntus / Markus Waldherr</i>	_____	562
Mindestzinsklausel beim Unternehmerkredit		
<i>Michael Gruber / Ulrich E. Palma / Laurenz Schöppl</i>	_____	574

BERICHTE UND ANALYSEN

Die Finanzmärkte im ersten Halbjahr 2019		
<i>Monika Rosen-Philipp</i>	_____	591
Was ist eigentlich ... Disruption?		
<i>Ewald Judt / Claudia Klausegger</i>	_____	594

RECHTSPRECHUNG DES OGH

2592. Judikatur zur Übergangsregelung des § 280 IO idF IRÄG 2017 für Schuldenregulierungsverfahren.		
OGH 26. 1. 2018, 8 Ob 6/18t (mit Anm von <i>W. Fichtinger</i>)	_____	596
2593. Klauselentscheidung zu Kreditkartenbedingungen.		
OGH 3. 4. 2019, 1 Ob 124/18v	_____	598
2594. Klagen wegen „Schuldenschnitt“ des griechischen Staates: österreichische Gerichte unzuständig.		
OGH 22. 1. 2019, 10 Ob 104/18v	_____	607
2595. Fortsetzung eines Prüfungsprozesses nach Anerkenntnis des IV im Sanierungsverfahren.		
OGH 27. 2. 2019, 6 Ob 212/18x	_____	609
2596. Nachtragsverteilung auch nach Annahme des Zahlungsplans zulässig.		
OGH 26. 2. 2019, 8 Ob 93/18m	_____	611
2597. Keine kridamäßige Versteigerung im Insolvenzverfahren vor Eigentumseinverleibung.		
OGH 26. 2. 2019, 8 Ob 12/19a	_____	612

BANKARCHIV

2598. Auszahlung der Versicherungssumme an Versicherungsnehmer trotz Vinkulierung. OGH 19. 12. 2018, 7 Ob 219/18h	612
2599. Keine Amtshaftung für unrichtigen Grundbuchsstand gegenüber Kreditgeber. OGH 5. 3. 2019, 1 Ob 198/18a	613
2600. Anwaltpflicht im Rechtsmittelverfahren wegen Beschlüssen nach der EuKoPffVO. OGH 20. 3. 2019, 3 Ob 40/19g	615
2601. Haftung des Sachverständigen für falsches Bewertungsgutachten Dritten gegenüber. OGH 26. 4. 2019, 3 Ob 16/19b	615

In diesem Heft inserieren: Linde Verlag, S. 573, 595; OeKB, U 2; Raiffeisen Bank International, U 3.

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

IMPRESSUM

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

Eigentümer und Herausgeber: Österreichische Bankwissenschaftliche Gesellschaft, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +431 / 533 50 50, Fax: +431 / 533 50 50 33, e-mail: office@bwg.at – Schriftleitung: Dr. *Markus Bunk* – Herausgeber: Univ.-Prof. Dr. *Peter Bydlinki*; Univ.-Prof. Dr. *Markus Dellinger*; Univ.-Prof. Dr. *Susanne Kalsz*; Prof. (FH) Mag. *Otto Lucius*; ao. Univ.-Prof. Dr. *Roland Mestel*; RA Priv.-Doz. MMag. Dr. *Martin Oppitz*; Univ.-Prof. Dr. *Stephan Paul*; Univ.-Prof. Dr. *Stefan Pichler*; RA Univ.-Prof. Dr. *Christian Rabi*; Univ.-Prof. Dr. *Alexander Schopper*; Univ.-Prof. Dr. *Martin Spitzer*; Univ.-Prof. Dr. *Peter Steiner*; Univ.-Prof. Dr. *Karl Stöger* – Herausgeberbeirat: Univ.-Prof. Dr. *Matthias Bank*, CFA; Hofrätin des OGH Hon.-Prof. Dr. *Wilma Dehn*; Prof. Dr. *Andreas Dombret*; Präsidentin des OGH i.R. Hon.-Prof. Dr. *Irmgard Griss*; Dir. Univ.-Prof. Dr. *Andreas Grünbichler*; Univ.-Prof. Dr. *Michael Hanke*; RAdr. *Markus Kellner*; Hon.-Prof. Dr. *Bernhard Koch*; o. Univ.-Prof. i.R. Dr. Dr. h.c. *Helmut Koziol*; Univ.-Prof. Dr. *Brigitta Lurger*.

Verleger: (Offenlegung gem. § 25 Abs 1 bis 3 Mediengesetz) LINDE VERLAG Ges.m.b.H., Scheydgasse 24, A 1210 Wien, Tel.: +43 1 24 630 Serie. Gesellschafter: Die Verlassenschaft nach Herrn *Axel Jentzsch* (mit 99%) und Mag. *Andreas Jentzsch* (mit 1%). Geschäftsführer: Mag. *Klaus Kornherr* / BankVerlagWien, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien. Unternehmensgegenstand: Verlag wissenschaftlicher Bücher und Zeitschriften, insb. der Zeitschrift BankArchiv, der Bankwissenschaftlichen Schriftenreihe und der Diskussionsreihe Bank & Börse. Der Bank Verlag Wien ist eine Abteilung der Österreichischen Bankwissenschaftlichen Gesellschaft, gemeinnütziger Verein. Geschäftsführer: Dr. *Markus Bunk*, Frankgasse 10/7, A 1090 Wien, Tel.: +43 1 533 50 50 – **Herstellung:** Satz: Dipl.-HTL-Ing. *Franz König*, BEd, Niederreiterberggasse 13/2/1, A 1230 Wien, Tel.: 0664/735 88 450; Druck: novographic Druck GmbH., Wälder-Jurmann-Gasse 9, A 1230 Wien, Tel.: 01/888 26 73.

Bestellinformation: ISSN 1015-1516. Erscheinungsweise: monatlich. Bestellungen nehmen jede Buchhandlung oder der Linde Verlag entgegen. Jahresabonnement 2019: € 264 inkl. 10% Mehrwertsteuer zzgl. Versandkosten. Unterbleibt die Abbestellung, so läuft das Abonnement automatisch zu den jeweils gültigen Konditionen auf ein Jahr weiter. Abbestellungen sind nur zum Ende eines Jahrganges möglich und müssen bis jeweils spätestens 30. November schriftlich erfolgen. Der Bezugspreis ist im Voraus zahlbar. Anzeigenaufträge werden vom Linde Verlag, Fr. *Hladik*, Tel.: +43 1 24 630-19, E-Mail: gabriele.hladik@lindeverlag.at, entgegengenommen.

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

Für den Fall der Annahme und Veröffentlichung des eingereichten Manuskriptes geht das zeitlich und räumlich unbeschränkte, ausschließliche Werknutzungsrecht für alle Sprachen vom Autor/von den Autoren an den Verlag über. Dies gilt insbesondere für das Recht auf Vervielfältigung in allen technischen Verfahren, der Verbreitung, öffentlichen Wiedergabe und Verwertung in jedweder, auch elektronischer Form. Letztere schließt insbesondere das Recht der Speicherung in Datenbanken, der Vervielfältigung auf Speichermedien aller Art, der Ausgabe aus Datenbanken in allen Formen einschließlich der Sendung sowie der Verbreitung von Vervielfältigungsstücken an die Benutzer von Datenbanken ein. Die Einreichung des Manuskriptes gilt als diesbezügliche Erklärung des Einverständnisses zur Einräumung sämtlicher Rechte durch den Autor/die Autoren. Bei Beiträgen von Arbeitsgruppen wird vorausgesetzt, dass die Publikation von allen beteiligten Autoren genehmigt wurde und dass alle mit der Einräumung sämtlicher Rechte an den Verlag einverstanden sind.

Mit dem für Artikel und druckfertige Entscheidungen an den/die Verfasser zu vom Eigentümer und Herausgeber festgesetzten Sätzen geleisteten Honorar ist die Übertragung sämtlicher Rechte abgegolten. Zugleich erlischt damit die Ausschließlichkeit des eingeräumten Verlagsrechts nicht mit Ablauf des dem Jahr des Erscheinens des Beitrags folgenden Kalenderjahres. Dieser Zeitraum gilt keinesfalls für die Verwertung durch Datenbanken.

Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in dieser Zeitschrift trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung des Verlages, des Herausgebers oder der Autoren ausgeschlossen ist. Die Wiedergabe von Gebrauchsnamen, Handelsnamen, Warenbezeichnungen usw. in dieser Zeitschrift berechtigt auch ohne besondere Kennzeichnung nicht zu der Annahme, dass solche Namen im Sinne der Waren- und Markenschutz-Gesetzgebung als frei zu betrachten wären und daher von jedermann benützt werden dürften.

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

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

BANKARCHIV

6660

8. August 2019

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-L236

ARD

AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

THEMA

- » **Wolfram Hitz:** Ausgewählte Rechtsfragen zu den Neuerungen Papamonat, Karenzanrechnung & Entgeltfortzahlung bei Katastrophenhilfe

RECHTSPRECHUNG

- » Sorgfaltspflichten eines Kranführers
- » Von Rechtsanwaltssekretärin übersehener Kundenauftrag – Dienstnehmerhaftung?
- » Pflegegeld: Keine Zuständigkeit Österreichs bei Mitversicherung in Spanien trotz inländischem Wohnsitz
- » Dreijahresverteilung bei teilweiser Pensionsabfindung
- » Chorsänger bei Opernproduktionen – keine DB-Pflicht

NEUE VORSCHRIFTEN

- » Entgeltfortzahlung bei Katastrophenhilfe – BGBl
- » Rechtsanspruch auf Papamonat – BGBl

**IN ALLER KÜRZE**

2

THEMA – ARBEITSRECHT**Wolfram Hitz: Ausgewählte Rechtsfragen zu den Neuerungen Papamonat, Karenzanrechnung & Entgeltfortzahlung bei Katastrophenhilfe**

3

Mit 1. 8. 2019 bzw 1. 9. 2019 treten arbeitsrechtliche Neuerungen in Kraft, die wie üblich Rechtsfragen für die umsetzenden Praktiker aufwerfen. In seinem aktuellen Beitrag gibt Mag. *Wolfram Hitz* Antworten auf ausgewählte Fragen zur Ausweitung der gesetzlichen Karenzanrechnung auf dienstzeitabhängige Ansprüche sowie zum neuen Rechtsanspruch auf einen „Papamonat“ und auf Entgeltfortzahlung für freiwillige Katastrophenhilfsdienste. Gleichzeitig weist er aber auch auf noch ungeklärte Punkte in den Gesetzestexten hin.

RECHTSPRECHUNG**»SCHADENERSATZ UND HAFTUNG**

Sorgfaltspflichten eines Kranführers	7
Rechtswidriger Verkauf von „Parkpickerln“ – kein Schadenersatzanspruch	9
Von Rechtsanwaltssekretärin übersehener Kundenauftrag – Dienstnehmerhaftung?	9
Arbeitsunfall eines überlassenen Arbeitnehmers auf U-Bahn-Baustelle: Dienstgeberhaftungsprivileg	11
Beweislast für Mobbingvorwürfe	12

»SOZIALRECHT

Pflegegeld: Keine Zuständigkeit Österreichs bei Mitversicherung in Spanien trotz inländischem Wohnsitz	12
Kein Anspruch auf Pflegegeld für serbische Staatsangehörige mit „Rot-Weiß-Rot – Karte plus“	14
Erschwerniszuschlag bei der Beurteilung des Pflegebedarfs	14

»STEUERRECHT

Dreijahresverteilung bei teilweiser Pensionsabfindung	15
Chorsänger bei Opernproduktionen – keine DB-Pflicht	16

NEUE VORSCHRIFTEN**»ARBEITSRECHT**

Entgeltfortzahlung bei Katastrophenhilfe – BGBI	18
Rechtsanspruch auf Papamonat – BGBI	18

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

20

MarkenR

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Kennzeichenrecht

Herausgeber

Prof. Joachim Starck
Richter am Bundesgerichtshof a.D.

Prof. Dr. Olaf Sosnitza
Universität Würzburg
Richter am Oberlandesgericht a.D.

Fachbeirat

RAin Dr. Verena
v. Bomhard
Alicante

RA Dr. Alexander Dröge
Markenverband e.V.

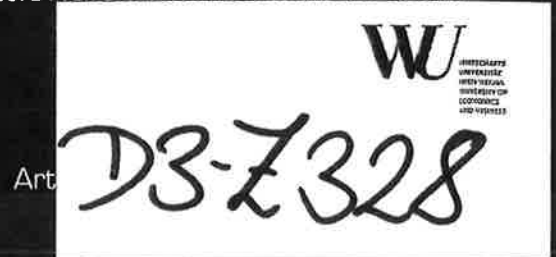
Prof. Dr. Maximilian
Haedicke
Universität Freiburg

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

RA Prof. Dr. Alexander
v. Mühlendahl
München

RA Prof. Dr. Christian
Rohnke
Karlsruhe

Beate Schmidt
*Präsidentin des
Bundespatentgerichts*



.... Aufsätze

Kur	Neuvermessung des Schutzbereichs? Zu den Änderungen in §§ 14 und 23 MarkenG _____	269
v. Lewinski	Werktitelschutz und Medien- konvergenz _____	278
Hohlweck	Produktnachahmungen – Möglichkeiten und Grenzen markenrechtl. Schutzes _	283
Höfs	Unterschätzt und gefährlich: Unbestimmte Begriffe im Waren- und Dienstleistungs- verzeichnis von Unionsmarken _____	290

Rezension _____ 302

Rechtsprechung

EuGH	Viridis Pharmaceutical / EUIPO _____	303
EuGH	Ältere, mit einem Disclaimer eingetragene Marke (Hansson) _____	309
EuG	„3-Streifen“-Unionsmarke von adidas _	315
EuGH	Deichmann – Bildmarke „Kreuz“ _____	327
EuG	Porsche (Modell 911 Baureihe 997) _	332

StuB

15

9.8.2019

www.nwb.de

STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 569 Steuerliche Teilwertabschreibung auf Anteile an einem offenen Investmentvermögen
Vorsitzender Richter am FG Stefan Kolbe, M. Tax
- 575 Verschmelzung einer Körperschaft auf eine Organgesellschaft
RA/StB Ulrich Breier
- 581 Erträge aus altem Körperschaftsteuerguthaben
StB Prof. Dr. Gerrit Adrian
- 584 Aktuelles rund um das Arbeitszimmer
WP/StB Anna Margareta Gehrs und StB Cathrin Zink
- 589 Der Anwendungserlass für elektronische Aufzeichnungssysteme (§ 146a AO)
Dipl.-Finanzwirt Gregor Danielmeyer



PRAXISFÄLLE

- 595 Mehrstufige Kapitalkonsolidierung im Konzernabschluss einer Komplementär-GmbH
WP/StB Dr. Stephan C. Scholz

AKTUELL BERATEN

- 596 Speiseabgabe in Biergärten
StB Michael Seifert

KURZNACHRICHTEN

- 598 Gewinnverteilungsabrede im Fall der Nichtinvestition nach § 7g EStG
- 599 Behandlung von Leasingsonderzahlungen beim Firmenwagen
- 599 Keine zeitliche Verrechnungsreihenfolge in § 8b Abs. 8 Satz 2 KStG
- 601 Erste Tätigkeitsstätte eines Polizeibeamten im Einsatz- und Streifendienst nach neuem Reisekostenrecht

HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

StuB

STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 569 **Steuerliche Teilwertabschreibung auf Anteile an einem offenen Investmentvermögen**
Zugleich Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 13.2.2019 - XI R 41/17
Vorsitzender Richter am FG Stefan Kolbe, M. Tax
- 575 **Verschmelzung einer Körperschaft auf eine Organgesellschaft**
Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 26.9.2018 - I R 16/16 (gegen die Auffassung der Finanzverwaltung)
RA/StB Ulrich Breier
- 581 **Erträge aus altem Körperschaftsteuerguthaben**
Zugleich Anmerkungen zum BFH-Urteil vom 28.11.2018 - I R 56/16
StB Prof. Dr. Gerrit Adrian
- 584 **Aktuelles rund um das Arbeitszimmer**
Neuerungen durch das BMF-Schreiben vom 18.4.2019
WP/StB Anna Margareta Gehrs und StB Cathrin Zink
- 589 **Der Anwendungserlass für elektronische Aufzeichnungssysteme (§ 146a AO)**
Anmerkungen zum BMF-Schreiben vom 17.6.2019
Dipl.-Finanzwirt Gregor Danielmeyer

PRAXISFÄLLE

- 595 **Mehrstufige Kapitalkonsolidierung im Konzernabschluss einer Komplementär-GmbH**
WP/StB Dr. Stephan C. Scholz












AKTUELL BERATEN

- 596 **Speiseabgabe in Biergärten**
StB Michael Seifert

KURZNACHRICHTEN

- 598 Gewinnverteilungsabrede im Fall der Nichtinvestition nach § 7g EStG
- 598 Grundsätze zur ordnungsmäßigen Führung und Aufbewahrung von Büchern, Aufzeichnungen und Unterlagen in elektronischer Form sowie zum Datenzugriff (GoBD)
- 599 Behandlung von Leasingsonderzahlungen beim Firmenwagen
- 599 Keine zeitliche Verrechnungsreihenfolge in § 8b Abs. 8 Satz 2 KStG
- 599 Verschmelzung einer Kapitalgesellschaft auf ihren Gesellschafter: ausnahmsweise kein steuerpflichtiger Konfusionsgewinn trotz Vereinigung einer wertgeminderten Forderung
- 600 Kindergeld: Abgrenzung zwischen mehraktiger Erstausbildung und Zweitausbildung bei Ausbildung zur Verwaltungsfachwirtin
- 601 Erste Tätigkeitsstätte eines Polizeibeamten im Einsatz- und Streifendienst nach neuem Reisekostenrecht
- 603 Fahrtkosten eines Gesamthafenarbeiters nach neuem Reisekostenrecht
- 604 Grunderwerbsteuer bei Rückerwerb
- 604 EuGH-Vorlage zur umsatzsteuerrechtlichen Behandlung einer Ausbaumaßnahme an einer öffentlichen Straße
- 604 Zur Besteuerung der dem Provider bei Prepaid-Verträgen endgültig verbliebenen Restguthaben
- 607 Kraftfahrzeugsteuer als Masseverbindlichkeit in der Insolvenz
- 608 Neufassung der amtlichen Muster für Vollmachten im Besteuerungsverfahren

VII Service/Impressum

- | | | | |
|---|---------------|---|---------------|
|  | Merksatz |  | Siehe auch |
|  | Literatur |  | Experten-Blog |
|  | Weblink |  | Quelle |
|  | Informationen |  | Video |
|  | Audio |  | Galerie |
| | |  | Berechnung |

23. Jahrgang / August 2019 / Nr. 8

AS *DB-Z 240*

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

Arbeits- und SozialrechtsKartei

TOPTHEMA Jüngste Gesetzgebung

Gert-Peter Reissner

Der „Papamonat“ aus arbeitsrechtlicher Sicht

Wolfram Hitz

Neuregelung der Karenzzeitenanrechnung

Alexander Leitner

Das neue Sozialhilfe-Grundsatzgesetz

Karin Blasl

Zum Anspruch auf den Familienzeitbonus

Praxisinformationen

Neues aus der Gesetzgebung

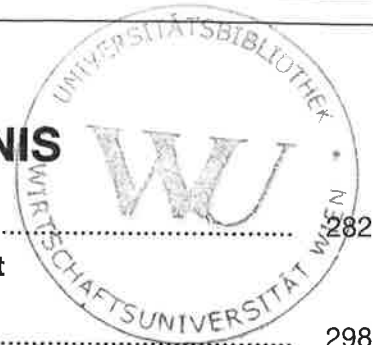
Judikatur der Arbeits- und Sozialgerichte

Linde
www.lindeverlag.at

ARBEITS- UND SOZIALRECHTSKARTEI

Redaktion: Univ.-Prof. Dr. Franz Marhold, Dr. Roman Krammer
1210 Wien, Scheydgasse 24, Telefon: 01/24 630, Fax: 01/24 630/51,
E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at

INHALTSVERZEICHNIS



GERT-PETER REISSNER	282
Topthema: Der „Papamonat“ aus arbeitsrechtlicher Sicht	
WOLFRAM HITZ	298
Topthema: Neuregelung der Karenzzeitenanrechnung ab 1. 8. 2019 und ihre Auswirkung auf Vordienstzeiten	
ALEXANDER LEITNER	304
Topthema: Das neue Sozialhilfe-Grundsatzgesetz	
KARIN BLASL	311
Exakte Deckung von Karenzierung und Bezugszeitraum für Anspruch auf den Familienzeitbonus erforderlich?	
GERDA ERCHER-LEDERER / JULIA DUJMOVITS	314
Neues aus der Gesetzgebung	
<ul style="list-style-type: none">● Rechtsanspruch auf Papamonat● Karenzzeitenanrechnung● Entgeltfortzahlung bei Hilfseinsätzen im Katastrophenfall● Ausnahme von Rechtsanwälten aus der Teilversicherung	<ul style="list-style-type: none">● Zusammensetzung der Alterssicherungskommission● Errichtung eines Jungfamilienfonds● Pensionsbonus
EDITH MARHOLD-WEINMEIER	318
Aus der aktuellen Rechtsprechung	
<ul style="list-style-type: none">● OGH: Reichweite der sozialen Gestaltungspflicht● OGH: Diskriminierungsfreies Vorrückungssystem● OGH: Familienzeitbonus und Meldepflicht	<ul style="list-style-type: none">● OGH: KBGG/Voraussetzung des Familienbeihilfenanspruchs● OGH: Lohnhälfte im Sinne des § 255 Abs 3 ASVG
Impressum	320