

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

Mit Beiträgen zum 4. Deutschen Arbeitsrechtstag

NZA Editorial

Stefan Lunk

Ein besonderer Geburtstag – 100 Jahre Betriebsverfassung

III

NZA aktuell

Wichtige neue Entscheidungen

VI

Informationen

VI

Impressum

XIV

Aufsätze und Berichte

Richard Giesen

Materielles Betriebsverfassungsrecht und Digitalisierung

73

Jens Günther / Matthias Bögmüller / Jan Mesina

Digitale Betriebsratsarbeit – Gesetzlicher Rahmen und Reformbedarf

77

Steffen Krieger / Christian Arnold / Ricarda Zeh

Betriebsvereinbarungsoffene Arbeitsverträge – Gestaltungsmöglichkeiten und Grenzen in der Praxis

81

Stefan Lingemann / Rut Steinhauser

Betriebsverfassungsrechtliche Einstellungen im entgrenzten Betrieb

87

Doris-Maria Schuster / Maximilian Luca Schunder

Betriebsratshaftung – nach 100 Jahren noch alles beim Alten?

92

Ulrich Baeck / Thomas Winzer

Aktuelle Herausforderungen des Arbeitszeitrechts – betriebsnahe Vereinbarungen als Lösungsansatz

96

Mitteilungen und Dokumente

Elena Hilgers

19. NZA-Jahrestagung 2019

102

Buchbesprechungen

T. Blanke/R.-P. Hayen/O. Kunz/S. B. Carlson, Europäisches Betriebsräte-Gesetz: EBRG (D. Klocke)

105

S. Clemenz/B. Kreft/R. Krause, AGB-Arbeitsrecht (M. Fuhlrott)

105

Blick ins Sozialrecht

Oliver Ricken

Beschäftigungsverhältnis aufgrund gesetzlicher Gleichstellung von selbstständigen und angestellten Ärzten?	106
Kein Saison-Kurzarbeitergeld bei Arbeitsausfällen im Ausland	106
Krankengeldbezug während einer Auslandsreise	106

Rechtsprechung

Arbeitsvertragsrecht

EuGH	19. 12. 2019 – C-168/18	Insolvenzschutz für die arbeitgeberseitige Grundverpflichtung bei der bAV	107
EuGH	12. 09. 2019 – C-64/18, C-140/18, C-146/18, C-148/18	Dienstleistungsfreiheit – Verstoß von Bußgeldvorschrift ohne Obergrenze	110
BAG	16. 10. 2019 – 5 AZR 241/18	Bürgenhaftung für Arbeitsentgeltansprüche nach dem Arbeitnehmer-Entsendegesetz	112
BAG	20. 08. 2019 – 3 AZR 222/18	Anpassung der bAV – Auslegung einer Aufhebungsvereinbarung	116
BGH	01. 10. 2019 – II ZR 386/17	Gesellschafter-Geschäftsführer einer GmbH als arbeitnehmerähnliche Person	120

Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

BAG	22. 10. 2019 – 1 ABR 17/18	Mitbestimmung des Betriebsrats bei der Arbeitszeit – Unterlassungsanspruch	123
BAG	30. 10. 2019 – 10 AZR 38/18	Beitragspflichten zur Urlaubs- und Lohnausgleichskasse der Bauwirtschaft für nicht originär Tarifgebundene	127

Verfahrensrecht

BAG	07. 08. 2019 – 3 AZN 720/19 (F)	Anforderungen an die Begründung einer Nichtzulassungsbeschwerde	130
BAG	28. 08. 2019 – 5 AZN 381/19	Anspruch auf rechtliches Gehör – Nichtzulassungsbeschwerde	132
BAG	11. 09. 2019 – 2 AZM 18/19	Unzulässige Nichtzulassungsbeschwerde wegen Begründungsmangels	133
BGH	21. 05. 2019 – II ZR 157/18	Unwirksamkeit einer Sonderbeitragsklausel in Gewerkschaftssatzung	134
LAG SchIH	19. 09. 2019 – 5 Ta 94/19	Anwaltliche Sorgfaltspflichten bei der aktiven Nutzung des beA (Ls.)	136

Zeitschrift für

ARBEITS-**ZAS** UND SOZIALRECHT

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

DS-Z108

Schriftleitung **Stefan Köck**

Redaktion **Helwig Aubauer, Susanne Auer-Mayer, Elisabeth Brameshuber,
Wolfgang Brodil, Rolf Gleißner, Harald Kaszanits,
Christoph Kietztaibl, Thomas Neumann, Martin Risak**

Begründet von **Theodor Tomandl**

Jänner 2020

01

1 – 48

Schwerpunktbeiträge

Strafrecht und Arbeitsrecht

Arbeitsstrafrecht *Alexander Tipold* ↻ 4

LSD-BG – Rechtsprobleme und Sanktionen bei Entsendungen
Walter Schrammel ↻ 12

Beweis(verwertungs)verbote im Arbeitsrecht? *Thomas Klicka* ↻ 20

Beiträge

Anstellung von Ärzten und Vertragspartnerrecht
Konrad Grillberger ↻ 24

(Keine) Auswirkungen der EuGH-Entscheidung zur
Arbeitszeiterfassung für Österreich?
Ralf Peschek und Valentina Herrmann-Riedler ↻ 30

Rechtsprechung kommentiert

Meldepflichten ausländischer Arbeitgeber bei Entsendungen
nach Österreich *Diana Niksova* ↻ 36

Unionsrechtliche Verpflichtung, eine AG-Pflicht zur
Arbeitszeiterfassung vorzusehen ↻ 42

Checkliste

Neuer Anspruch auf Pflegekarenz/Pflegeteilzeit
Tanja Schmadl ↻ 47

Strafrecht und Arbeitsrecht

→ Editorial	1
Personalia	
<i>Von Stefan Köck</i>	

Beiträge

→ Arbeitsstrafrecht	4
Nur wenige gerichtliche Strafnormen betreffen eindeutig das Arbeits- und Sozialrecht. Der Beitrag beschreibt deren Anwendungsbereich, zeigt aber auch auf, wann gerichtliches Strafrecht darüber hinaus Einfluss auf arbeitsrechtliche Verhältnisse hat, und betrifft derart Fragen von Compliance.	
<i>Von Alexander Tipold</i>	
→ LSD-BG – Rechtsprobleme und Sanktionen bei Entsendungen	12
Das LSD-BG verpflichtet ausländische Arbeitgeber unter Strafsanktion, die Beschäftigung entsandter Arbeitnehmer zu melden und Unterlagen über den sozialversicherungsrechtlichen Status dieser Arbeitnehmer bereitzuhalten. Die unionsrechtlichen Regelungen über das auf entsandte Arbeitnehmer anwendbare Sozialrecht zeichnen sich nicht durch besondere Klarheit aus. Dies führt zu erheblichen Unsicherheiten bei der Verhängung von Verwaltungsstrafen.	
<i>Von Walter Schrammel</i>	
→ Beweis(verwertungs)verbote im Arbeitsrecht?	20
Der Beitrag bietet ein Update zur Diskussion um die rechtlichen Konsequenzen einer rechtswidrigen Beweismittelerbringung.	
<i>Von Thomas Klicka</i>	
→ Anstellung von Ärzten und Vertragspartnerrecht	24
Seit Kurzem ist die Anstellung von Ärzten in Ordinationsstätten von niedergelassenen Ärzten und Gruppenpraxen zulässig. Für Vertragsärzte von Krankenversicherungsträgern ist dafür ein Gesamtvertrag oder ein Einzelvertrag nötig. Der Beitrag behandelt die neue Rechtslage.	
<i>Von Konrad Grillberger</i>	
→ (Keine) Auswirkungen der EuGH-Entscheidung zur Arbeitszeiterfassung für Österreich?	30
Der EuGH hat in seinem Urteil C-55/18 vom 14. 5. 2019 entschieden, dass die EU-Mitgliedstaaten die Arbeitgeber verpflichten müssen, ein „objektives, verlässliches und zugängliches System“ einzurichten, mit dem die von jedem Arbeitnehmer „geleistete tägliche Arbeitszeit gemessen werden kann“.	
<i>Von Ralf Peschek und Valentina Herrmann-Riedler</i>	

ZAS-Judikaturübersicht

→ ZAS-Judikatur 2020/1–15	33
---------------------------------	----

Rechtsprechung

- Meldepflichten ausländischer Arbeitgeber bei Entsendungen nach Österreich . . . 36
VwGH 13. 12. 2018, Ra 2018/11/0114
Mit Kommentar von Diana Niksova
- Unionsrechtliche Verpflichtung, eine AG-Pflicht zur Arbeitszeiterfassung
 vorzusehen 42
EuGH 14. 5. 2019, C-55/18

Checkliste

- Neuer Anspruch auf Pflegekarenz/Pflegezeit 47
Von Tanja Schmadl

Standards

- Impressum 1
- Buchbesprechung 48

Beilage

- Jahresregister 2019



Erste Hilfe im Medizinrecht!

2019. XXVIII, 300 Seiten.
 Br. EUR 37,-
 ISBN 978-3-214-10212-8

Wallner

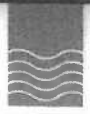
Medizinrecht

Dieses neue Rechtstaschenbuch gibt einen **systematischen Überblick** über das gesamte Medizinrecht und stellt die **Zusammenhänge zwischen den verschiedenen Regelungen** verständlich dar. Es bietet eine knappe, aber auch fundierte und umfassende **Einführung in alle Bereiche** des Medizinrechts:

- Ausbildung und Berufsrecht der Gesundheitsberufe
- Rechtsgrundlagen der Gesundheitsbetriebe (Ordinationen, Krankenanstalten etc)
- Arzneimittel, Medizinprodukte und andere Medizinsubstanzen
- Besonderheiten des Behandlungsvertrages
- Haftung für Behandlungszwischenfälle
- Finanzierung von Gesundheitsleistungen
- Aufgaben der öffentlichen Gesundheitsverwaltung

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

MANZ



IN ALLER KÜRZE

2

THEMA – ARBEITSRECHT

Florian Schrenk: Mehrfachbefristung von Arbeitsverhältnissen – eine kritische Auseinandersetzung

3

Der Beitrag beleuchtet grundlegende Aspekte zur Befristung und Mehrfachbefristung von Arbeitsverhältnissen sowie die ständige Rechtsprechung des OGH und des EuGH zur genannten Thematik. Am Beispiel Deutschland wird die Umsetzung der BefristungsRL in anderen EU-Mitgliedstaaten kurz dargestellt. *Florian Schrenk* kommt zu dem Schluss, dass es in Österreich fast gänzlich an konkreten Bestimmungen zu Mehrfachbefristungen und Verlängerungsmöglichkeiten fehlt, weshalb Handlungsbedarf hinsichtlich der Schaffung von umfassenderen nationalen Regelungen besteht.

RECHTSPRECHUNG

»ARBEITSRECHT

Zeitguthaben über dem zulässigen Gleitzeitsaldo – Verfall?	6
Nachtschwerarbeit: Zeitgutschrift für Rettungssanitäter in Kärntner Landeskrankenanstalt	8
Primararzt verbringt Nachtdienst zu Hause – kein Entgeltanspruch	9
Ruhepausen bei Schichtarbeit	10
ASchG: Kein wirksames Kontrollsystem trotz umfangreicher Maßnahmen	10
Abfallrechtliche Genehmigung und Arbeitnehmerschutz	12

»VERFAHRENSRECHT

Internationale Zuständigkeit Österreichs in Arbeitsgerichtsverfahren	12
Feststellungsverfahren nach § 54 Abs 2 ASGG: Arbeitnehmer nicht klagslegitimiert	12

»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

Dienstgebereigenschaft bei Beschäftigung von Barpersonal am Maturaball	13
Arbeiten ohne SV-Anmeldung im Auftrag eines Beschäftigten – Haftung des Geschäftsführers	15
Verschulden an unterlassener Anmeldung zur Pflichtversicherung	15

»STEUERRECHT

Hüftoperation eines Sängers und Schauspielers als Privatpatient – keine Werbungskosten	16
BFG: Mittelpunkt der Lebensinteressen bei befristeter Entsendung nach China	17
Gewerbsmäßige Abgabenhinterziehung – anwendbare Strafnorm	19
Feststellung einer Abgabenhinterziehung	19

ARTIKELRUNDSCHAU

20

IMPRESSUM

5



Inhaltsverzeichnis

Beiträge

<i>Richterin am Landgericht Dr. Mirja Feldmann, Bundesanwaltschaft Karlsruhe</i> Transparenz statt Mündlichkeit, Konzentration von Verhandlungsstoff statt von Verhandlungstagen!	1
<i>Rechtsanwalt Dr. Tobias Pielow, Frankfurt a. M.</i> Über die Berücksichtigung der poena naturalis im Ordnungswidrigkeitenrecht	10
<i>Staatsanwalt Dr. Niclas-Frederic Weisser, LL.M. (Osnabrück), LL.M. (Hull), Bremen</i> Zu den Mitteilungspflichten und -befugnissen von Postdienstmitarbeitern an Ermittlungsbehörden gemäß § 39 PostG im innerdeutschen Postverkehr	15

Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

<i>Richter am Landgericht Dr. Markus Ebner, LL.M., Nürnberg</i> Steuerstrafrecht – Verbrauchsteuern und Zoll	18
---	----

Entscheidungen

BGH	25. 7.2019 – 1 StR 230/19	Beihilfe zur Steuerhinterziehung (<i>mit Anm. Pflaum</i>)	21
BGH	5. 6.2019 – 1 StR 208/19	Vermögensvorteil bei Umsatzsteuerhinterziehung	22
BGH	5. 9.2019 – 1 StR 99/19	Keine kumulative Einziehung des Wertes der Bestechungsleistungen und ersparter Einkommensteuer (<i>mit Anm. Tschakert</i>) ..	24
BGH	31. 7.2019 – 2 StR 167/19	Einziehung gegen Nebenbeteiligte	27
BGH	7. 8.2019 – 3 StR 267/19	Vermögensschaden bei Verrechnung	28
BGH	8.10.2019 – 5 StR 420/19	Eingabe erschlichener PIN-Codes in Spielautomaten)	28
BGH	15. 8.2019 – 5 StR 204/19	Unrichtige Wiedergabe in Jahresabschluss	29
BGH	25. 4.2019 – 1 StR 427/18	Untreuerrelevanter Vermögensschaden durch Derivatabschlüsse ...	30
BGH	21. 8.2019 – 1 StR 225/19	Erlangtes „Etwas“ und Zumessung der Geldbuße	33
LG Köln	11. 6.2019 – 109 KLS 3/18	Beihilfe zur Steuerhinterziehung durch Vermittlung von „Offshore-Gesellschaften“ (<i>mit Anm. Niemann</i>)	34
LG Nürnberg-Fürth	21. 8.2019 – 18 Qs 33/19	Nachholung der gebotenen Anhörung bei Auswechslung des Haftgrundes (LS)	40

wistra aktuell

Rechtsprechungsvorschau	II
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze	III
Aktuelle Nachrichten	V
Bericht aus der Gesetzgebung – Entwurf zur Neustrukturierung des Zollfahndungsdienstgesetzes	IX

INHALT 02 · 2020

Editorial
Impressum

Entscheidungen

Strafrecht

BGH 2 StR 364/18 v. 04.06.2019 Tötungsvorsatz; sukzessive Mittäterschaft	73	I	BGH 1 StR 150/19 v. 07.05.2019 Niedrige Beweggründe bei Tötung des Intimpartners; Unterbringung Fremdsprachiger in Entziehungsanstalt	93
BGH 4 StR 394/19 v. 05.09.2019 Fehlschlag eines Tötungsversuchs nach Vorsatz- wechsel?	74	V	BGH 2 StR 377/18 v. 24.04.2019 Tötungsvorsatz	95
BGH 5 StR 449/19 v. 22.10.2019 Strafmilderung für Versuch des Mordes	75		BGH 4 StR 514/18 v. 26.02.2019 Rücktritt vom (Tötungs-)Versuch (Ls)	97
BGH 1 StR 343/19 v. 17.09.2019 Rücktritt vom (Tötungs-)Versuch	76		BGH 3 StR 37/18 v. 18.10.2018 Mord: Verdeckungsabsicht	97
BGH 1 StR 646/18 v. 10.04.2019 Rücktritt vom (Tötungs-)Versuch	77		BGH 5 StR 411/18 v. 30.08.2018 Niedrige Beweggründe; Störung der Totenruhe (Ls)	98
BGH 4 StR 493/18 v. 18.12.2018 Fehlgeschlagener Versuch: Rücktrittshorizont	79		BGH 1 StR 370/18 v. 16.08.2018 Heimtückemord: Ausnutzungsbewusstsein	98
BGH 4 StR 397/18 v. 10.10.2018 Rücktritt vom Mordversuch: Korrektur des Rücktritts- horizonts; Tötungsvorsatz	80		BGH 5 StR 296/18 v. 31.07.2018 Heimtücke	100
BGH 2 StR 113/18 v. 12.09.2018 Rücktritt vom Mordversuch	82		BGH 5 StR 128/19 v. 19.06.2019 Heimtücke und »feindselige Willensrichtung«	101
BGH 5 StR 677/18 v. 23.10.2019 Rücktritt vom Tötungsversuch	83		BGH 5 StR 399/19 v. 12.09.2019 Niedrige Beweggründe	104
BGH 1 StR 597/18 v. 19.12.2018 Beihilfe (zum Tötungsversuch) durch Unterlassen	86		BGH 4 StR 448/19 v. 25.09.2019 Tötungsvorsatz	105
BGH 1 StR 76/19 v. 08.05.2019 Versuchte Anstiftung zum Mord	86		BGH 4 StR 255/19 v. 06.08.2019 Bedingter Tötungsvorsatz bei riskantem Verhalten im Straßenverkehr (Ls)	106
BGH 1 StR 506/18 v. 21.11.2018 Verabredung zum Mord (Ls)	88		BGH 5 StR 132/18 v. 03.07.2019 Freiverantwortlicher Suizid	106
BGH 2 StR 245/17 v. 04.07.2018 Sich-Bereiterklären zu einem Tötungsverbrechen	88		BGH 5 StR 393/18 v. 03.07.2019 Garantenstellung des Arztes für das Leben seines Patienten	111
BGH 2 StR 371/18 v. 31.10.2018 Doppelverwertungsverbot bei Tötungsdelikt	90		BGH 1 StR 204/19 v. 08.08.2019 Tötungsvorsatz bei Mittäterschaft: Beweiswürdigung (Ls)	114
BGH 2 StR 300/18 v. 21.08.2018 Tateinheit bei Abgabe mehrerer Schüsse (Ls)	91		BGH 2 StR 312/18 v. 16.01.2019 Rücktritt vom Versuch bei Tötungsdelikt	114
BGH 1 StR 641/17 v. 22.03.2018 Besondere Schwere der Schuld (Ls)	91		BGH 4 StR 195/18 v. 11.10.2018 Tötungsvorsatz bei gefährlichem Eingriff in den Straßenverkehr; Gefährlichkeitsprognose	116
BGH 5 StR 222/19 v. 25.09.2019 Niedrige Beweggründe (Ls)	91		BGH 3 StR 503/18 v. 14.05.2019 Minder schwerer Fall des Totschlags bei Notwehrlage	118
BGH 4 StR 541/18 v. 06.06.2019 Verdeckungsabsicht	91		BGH 1 StR 14/19 v. 26.02.2019 Verhältnis der Bedrohung zum angedrohten Verbre- chen; minder schwerer Fall und vertyppte Strafmilde- rungsgründe (Ls)	119
			BGH 1 StR 585/18 v. 22.01.2019 Minder schwerer Fall des Totschlags	120
			BGH 4 StR 580/18 v. 16.01.2019 Minder schwerer Fall des Totschlags	121

Inhalt

BGH 2 StR 130/17 v. 20.06.2017 Qualifikationsspezifischer Zusammenhang bei Raub mit Todesfolge (Ls) m. Anm. Dehne-Niemann	122	Freiheitsstrafen für Bagatelldelikte – verfassungs- rechtlich unbedenklich? Jakob Hohnerlein	133
Aufsätze		Rezension	
Ärztliche Unterstützung eines freiverantwortlichen Suizids – eine Wende in der Rechtsprechung des BGH? Ulfrid Neumann	126	Hans-Jürgen Bruns/Georg-Friedrich Güntge, Das Recht der Strafzumessung Bernd-Dieter Meier	138
Zur Dysfunktionalität von »Plausibilität« im Beweis- recht der StPO Ulrich Eisenberg	131	Zeitschriften	
		Auslese wichtiger Fachzeitschriftenbeiträge	140

Vorschau

Aus dem Inhalt der nächsten Hefte:

Till Mengler Die Unvermeidbarkeit des Verbotsirrtums bei vorinstanzlichem Freispruch aus Rechtsgründen; **Johannes Makepeace** Ein Beschuldigter zweiter Klasse – Zur Umsetzung der Richtlinie 2010/64/EU über das Recht auf Dolmetscherleistungen und Übersetzungen im Strafverfahren; **Jan Dehne-Niemann/Kristina Brandt** Beschränkungen der Rechtsmittelbeschränkung beim Wahlrechtsmittel im Jugendstrafrecht; **Tobias Stadler** Die Lebensleistung des Täters – ein taugliches Strafzumessungskriterium?; **Alexander Bechtel** Die Erstattungsfähigkeit von Rechtsgutachten im Strafverfahren;

Matthias Krüger BGH, Beschl. v. 28.03.2018 – 4 StR 81/18 (Gefährliche Körperverletzung); **Lasse Gundelach** BGH, Beschl. v. 22.03.2018 – StB 32/17 (Alltagsleben von IS-Anhängerinnen als Unterstützungshandlung); **Leo Teuter/Justine Diebel** OLG Frankfurt, Beschl. v. 05.06.2018 – 2 Ss 12/18 (Selbstversorgung von Patienten mit Can-

nabis); **Hans Meyer-Mews** BGH, Urte. v. 28.06.2018 – 3 StR 23/18 (Befangenheit eines Richters); **Klaudia Dawidowicz** KG, Beschl. v. 02.11.2018 – 161 Ss 142/18 (Nachträgliche Gesamtstrafenbildung); **Ulrich Eisenberg** AG Tiergarten, Beschl. v. 28.12.2017 – (405 Ds) 287 Js 1096-16 (324/16) Jug. (Jugendstrafrecht und notwendige Verteidigung); **Hans Theile** OLG Stuttgart, Beschl. v. 01.07.2019 – 5-2 StE 9/18 (Kostenfolge des § 145 Abs. 4 StPO); **Maximilian Lenk** BGH, Beschl. v. 07.03.2019 – 3 StR 192/18 (Vorlagebeschluss); **Robert Esser** EGMR, Urte. v. 22.11.2018, Nr. 18297/13 (Notwendige Verteidigung bei Nebenklagebeistand);

Arno Glauch Gudrun Fink, Intimsphäre und Zeugenpflicht; **André Bohn** Daniel Effer-Uhe/Alica Mohnert, Psychologie für Juristen; **Jan-Maximilian Zeller** Elsje Feikje van der Berg, Folter, unmenschliche Behandlung und erniedrigende Behandlung in der Rechtsprechung des EGMR und die strafprozessualen Konsequenzen.

Die Homepage des *Strafverteidiger* erreichen Sie unter folgender Adresse: stv-online.de.
Die Online-Version des StV finden Sie auf wolterskluwer-online.de.

Die zum Schutz Ihrer Zeitschrift verwendete Versandtasche aus PP (Polypropylen) ist zu 100 % recycelbar, verursacht weder bei der Herstellung noch bei der Entsorgung gesundheits- oder umweltschädigende Stoffe und ist damit umweltneutral.

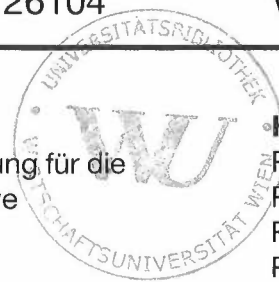
D3-L270

Strafverteidiger Forum

Heft 1 Januar 2020

G 26104

www.ag-strafrecht.de



Aufsätze

Kaspar, Ursachen der Kriminalität und ihre Bedeutung für die Strafverteidigung – eine kriminologische Perspektive

Pschorr, Die Entpflichtung des Pflichtverteidigers

Entscheidungen

LG Bremen: Anordnung eines Vermögensarrests darf nicht zeitlich unbegrenzt aufrechterhalten werden

LG Braunschweig: Beiordnung eines Verteidigers im Vollstreckungsverfahren bei erhöhter Komplexität der Entscheidungsgrundlage geboten

BGH: Irrtum der Strafkammer über den Ablauf der Frist zur Urteilsabsetzung kann die Überschreitung der Frist nicht rechtfertigen

BayObLG: Wiederherstellung eines verloren gegangenen Sitzungsprotokolls nur zulässig, soweit das übereinstimmende Gedächtnis von Vorsitzendem und Protokollführer hierfür ausreicht

BGH: Selbständige Einziehung nur bei Verdacht einer Katalogtat zum Zeitpunkt der Sicherstellung zulässig

BGH: Nichtbeachtung des auslieferungsrechtlichen Spezialitätsgrundsatzes bewirkt ein Vollstreckungshindernis

LG Kiel: Anerkennung von Kosten für die private Beschaffung von Beweismitteln als notwendige Auslagen des Freigesprochenen

Herausgeber

RA Prof. Dr. Heiko Ahlbrecht

RA Dr. Stephan Beukelmann

RAin Dr. Julia Exner-Kuhn

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Prof. Dr. Werner Leitner

RAin Sonka Mehner

RA Jes Meyer-Lohkamp

RA Dr. Panos Pananis

RA Christof Püschel

RA Dr. Christian Rode

und die

Arbeitsgemeinschaft

Strafrecht des DAV

Redaktion

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Prof. Dr. Olaf Hohmann

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Michael Rosenthal

Schriftleitung

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Prof. Dr. Olaf Hohmann

Jetzt bestellen!
Einbanddecken 2019
Tel. 0228/91911-0



DeutscherAnwaltVerlag

AW-Prax

Außenwirtschaftliche Praxis

Herausgegeben in Verbindung mit dem Europäischen Forum für Außenwirtschaft, Verbrauchsteuern und Zoll e.V. (EFA)

Schriftleitung

Prof. Dr. Hans-Michael Wolffgang; redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

Redaktion Außenhandelsrecht

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff, Rechtsanwalt redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

Redaktion Exportkontrollrecht

Dr. Klaus Pottmeyer, Rechtsanwalt redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

Redaktion Zollrecht

Prof. Dr. Peter Witte (stellvertretender Schriftleiter), Steuerberater redaktion@aw-prax.de, Anschrift wie Verlag

Herausgeberbeirat

Dr. Angela Dube, Deutscher Industrie- und Handelskammertag (DIHK), Berlin

Prof. Dr. Dirk Ehlers, Zentrum für Außenwirtschaftsrecht e.V.

Carsten Fischer, Präsidialmitglied der Bundessteuerberaterkammer und Präsident der StBK Niedersachsen

RA Dr. Nils Harnischmacher, Münster, Außenwirtschaftsrunde e.V.

RA Klaus John, Zentralverband Elektrotechnik- und Elektroindustrie e.V. (ZVEI), Frankfurt

Jan Jost, Bundesverband der Deutschen Industrie e.V. (BDI), Berlin

RA Jutta Knell, Bundesverband Spedition und Logistik e.V. (BSL), Bonn

RAin Claudia Kurz, Verband der Chem. Industrie e.V., Frankfurt

RA Michael Lux, Brüssel

Dr. Anton Mairinger, Hofrat des Verwaltungsgerichtshofs, Wien

Dr. Klaus-Peter Müller-Eiselt, Vors. Richter am Bundesfinanzhof a.D., München

Murat Özdemir, Leiter Außenwirtschaft und Zoll, Außenhandelsvereinigung des deutschen Einzelhandels e.V. (AVE), Berlin

Brian Petter, Verband der Chem. Industrie e.V., Frankfurt

Georg Pietsch, Abteilungspräsident im Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn

Prof. Dr. Burghard Piitz, Rechtsanwalt, Hamburg

Prof. Dr. Achim Rogmann LL.M. (Murdoch), Brunswick European Law School an der Ostfalia Hochschule für angewandte Wissenschaften, Wolfenbüttel

Peter Scheben, Bundesverband der Deutschen Sicherheits- und Verteidigungsindustrie e.V.

Olaf Simonsen, Vizepräsident a.D., ehemals Bundesamt für Wirtschaft und Ausfuhrkontrolle (BAFA), Eschborn

Prof. Dr. Walter-Michael Summersberger, Universität Linz

Dr. Bettina Vogl-Lang, Bundesministerium für Finanzen, Wien

Klaus Vorpeil, Rechtsanwalt, Mainz/Bad Kreuznach

Karl Wendling, Ministerialdirigent im Bundesministerium für Wirtschaft und Energie, Berlin

Oliver Wieck, ICC Germany e.V., Berlin

Ständige Mitarbeiter

Dr. Susanne Aigner, Europäische Kommission, Brüssel

Stephan Alexander, Richter am Finanzgericht Düsseldorf

Dr. Kai Henning Felderhoff, Rechtsanwalt,

AWB Rechtsanwalts-gesellschaft mbH, Münster

Prof. Dr. Dr. h.c. (UA) Lothar Gellert, Hochschule des Bundes,

Münster

Prof. Dr. Reginhard Henke, Hochschule des Bundes, Münster

Hans-Joachim Kampf, Dipl.-Finanzwirt, Hochschule des Bundes,

Münster

Dr. Thomas Möller, Oberregierungsrat, Hauptzollamt

Osnabrück

Willi Vögele, Leitender Regierungsdirektor a.D., Freiburg i. Br.

Dr. Carsten Weerth, Dipl.-Finanzwirt, BSc. (Glasgow), LL.M., MA,

Hauptzollamt Bremen

Inhalt

Beiträge · Aufsätze · Berichte

Dr. Kai Henning Felderhoff

■ EU-Freihandelsabkommen

5

Prof. Dr. iur. Achim Rogmann

■ Außenwirtschaft 4.0 = Zoll 2.0?

10

Klaus Vorpeil

■ 20/25 Jahre und 370/(x) Beiträge – (m)eine positive Bilanz!

15

Dr. Carsten Weerth

■ Zustand der Zollunion 2019

17

Dr. Christopher Dallimore

■ Die Zukunft des Zolls: Unendliche Weiten

24

Dr. Thomas Kiefer

■ Chinas neue grüne Seidenstraße

28

Murat Temel

■ Saisongeschäft: Warum ein intelligentes Währungsmanagement so wichtig ist

33

Dr. Constantin Frank-Fahle

■ Rechtliche Hürden im Äthiopiengeschäft

36

RechtsprechungsReport

Dr. Kai Henning Felderhoff

■ Kulturchampignons als deutsches Produkt

39

Dr. Nils Harnischmacher

■ „Papier ist geduldig“

43

Aus- und Weiterbildung

Dr. Klaus Pottmeyer

■ Die Waffenembargos

45

Redaktion – in eigener Sache

■ 25 Jahre AW-Prax – ein Grund zum Feiern

49

Nachrichten

GesetzgebungsReport

SeminarKalender

StellenMarkt

finden Sie im „AW-Prax Newsticker“ als separate Ergänzung zum Heft!



Impressum

3, 31

Beilagenhinweis:

Dieser Ausgabe liegen Beilagen der Reguvis Fachmedien GmbH, der BAV und der AWA bei. Wir bitten unsere Leser um Beachtung.

SERVICE-GUIDE

www.aw-portal.de

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

■ Zoll

Das Japan–EU-Freihandelsabkommen · Elf Jahre Zugelassener Wirtschaftsbeteiligter (AEO) · Postverkehr im Zollrecht · Neufassung der zollrechtlichen Ausführerbestimmung im europäischen Kontext · Zoll: Das Bürger- und Geschäftskundenportal (BuG)

■ Exportkontrolle

Digitalisierung und Exportkontrolle · AGGen und Technologie · Einschränkung des Verbots der Abgabe einer Boykott-Erklärung · Sanktionslistenprüfungen: Fallstricke im operativen Geschäft · Internal Compliance Program · OFAC und BAFA Vorgaben für eine Organisationsanweisung

■ Außenhandel

Forderungsdurchsetzung in der EU · Fehlende Gerichtsstandsvereinbarung – Incoterms als Auslegungshilfe für den Vertrag · Die neue Lieferbedingung „DPU – Geliefert benannter Ort entladen (Incoterms® 2020)“ · Zeitpunkt des Umsatzes im Handelsgeschäft – welche Rolle spielt die Vereinbarung einer Incoterms®-Klausel?

■ Logistik/Transport

Raus aus der Haftung – Spediteure und Zollschäden

D3-258
Beit.

2020

Reguvis

www.reguvis.de

Beiträge · Aufsätze · Berichte

Zoll

Dr. Carsten Weerth

- **Das Japan–EU-Freihandelsabkommen**

Dr. Carsten Weerth

- **Elf Jahre Zugelassener Wirtschaftsbeteiligter (AEO)**

Markus Böhne/Ina Rüter

- **Postverkehr im Zollrecht**

Sven Pohl

- **Neufassung der zollrechtlichen Ausführerbestimmung im europäischen Kontext**

Dr. Carsten Weerth

- **Zoll: Das Bürger- und Geschäftskundenportal (BuG)**

Exportkontrolle

Marcus Conteh

- **Digitalisierung und Exportkontrolle**

Mirjam Kochendörfer/Sarah Ott

- **AGGen und Technologie**

Prof. Dr. Jan Martin Hoffmann

- **Einschränkung des Verbots der Abgabe einer Boykott-Erklärung**

Dr. Gabriela Burkert-Basler

- **Sanktionslistenprüfungen: Fallstricke im operativen Geschäft**

Alexandra Müller/Alexander Groba

- **Internal Compliance Program**

Dr. Harald Hohmann/Dr. Michael Beckers

- **OFAC und BAFA Vorgaben für eine Organisationsanweisung**

Außenhandel

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- **Forderungsdurchsetzung in der EU**

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- **Fehlende Gerichtsstandsvereinbarung – Incoterms als Auslegungshilfe für den Vertrag**

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- **Die neue Lieferbedingung „DPU – Geliefert benannter Ort entladen (Incoterms® 2020)“**

Prof. Dr. Christoph Graf von Bernstorff

- **Zeitpunkt des Umsatzes im Handelsgeschäft – welche Rolle spielt die Vereinbarung einer Incoterms®-Klausel?**

Logistik/Transport

Dr. Talke Ovie

- **Raus aus der Haftung – Spediteure und Zollschäden**

Impressum

STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht

In diesem Heft

Das türkis-grüne Regierungsprogramm im steuerpolitischen Überblick (Rzeszut / Pirringer)	58
Korrektur der vom Parteienvertreter selbstberechneten ImmoEST ausschließlich im Wege der Veranlagung (B. R.)	64
Die steuerlichen Neuerungen ab 2020 (Keppert)	65
Zwingende Neuberechnung der Jahressechstel ab 2020 für mehr Gerechtigkeit? (Schuster)	73
Steuertermine im Februar	77
Die neue Konsignationslagerregelung und der Altbestand (Kuderer / Rattinger)	78
Österreichisch-niederländische Konsultationsvereinbarung zur Umsetzung von Verständigungsverfahren	80
Zuordnung der bewegten Lieferung in Abholfällen bis 31. 12. 2019 (Huber / Lacha)	81
VwGH zur Vermietung von Penthouses (Prodingner)	89
Umsatzsteuer-Update Jänner 2020: Highlights des UStR-Wartungserlasses 2019 (M. Mayr)	96
In freier Beweiswürdigung zu Sachverhaltsfeststellungen (Toiff)	104
Unbilligkeit der Einhebung	108

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

Redaktion: Prof. Gerhard Gaedke/Dr. Gerhard Kohler
Mag. Stefan Menhofer/Mag. Christoph Schlager
Dr. Michael Tumpel

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

E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at

Tel. Verlag: +43 124 630 Serie, **Fax:** DW 23

Adresse: 1210 Wien, Scheydgasse 24

Inhalt

„Die wirtschaftlichen Phänomene der Digitalisierung geben Anlass, die bestehenden steuerlichen Normen kritisch zu überdenken“

Im BFGjournal zu Gast: Univ.-Ass. Dr. Elisabeth *Steinhauser*, LL.M.oec.,
im Gespräch mit Dr. Angela *Stöger-Frank*

3

Keine Beschwerdezinse für strittig gewährte Abgabengutschriften?

(BFG 29. 5. 2017, RV/2100484/2013)

8

Die Judikatur des BFG im Lichte der Steuergerechtigkeit

(Johannes *Heinrich*)

SCHWERPUNKT

9

BFG und Höchstgerichte: Anschlussentscheidung in der Energieabgabenvergütungscausa

(Valentin *Bendlinger* / Nicole *Traußner*)

19

BFG und Höchstgerichte: Liegenschaftsvermietung: EuGH-Vorabentscheidungsersuchen zum Begriff der „festen Niederlassung“

(BFG 20. 12. 2019, RE/7100002/2019 – Gerald *Ehgartner*)

28

Dienstleistungen eines Rechtsanwalts als Sachwalter umsatzsteuerbefreit?

(VwGH 11. 12. 2019, Ra 2019/13/0025)

31

Anschaffung eines Segway X2 Personal Transporters als außergewöhnliche Belastung

(BFG 21. 6. 2019, RV/4100510/2015 – Walter *Zemrosser*)

32

Krankheitskosten aufgrund eigener Behinderung nach einer Krebserkrankung

(BFG 14. 10. 2019, RV/7102759/2014 – Angela *Stöger-Frank*)

36

Ersatzlose Aufhebung eines Rückforderungsbescheides betreffend Familienbeihilfe und Kinderabsetzbeträge

(BFG 22. 11. 2019, RV/7105980/2019 – Wolfgang *Ryda*)

37

Pflichtteilsübereinkommen als außergerichtlicher Vergleich

(BFG 15. 11. 2019, RV/7101112/2014)

39

BFG und Höchstgerichte: Bewertung eines Baurechtes mit einer Restlaufzeit von mehr als 50 Jahren

(BFG 15. 11. 2019, RV/7100414/2014 – Andrea *Wimmer-Bernhauser*)

40

Zimmervermietung bei einem Laufhaus

(BFG 19. 9. 2019, RV/5101484/2015 – Theresa *Gillhofer*)

43

BFG und Auslandsbezug: Anrechnung einer chinesischen Quellensteuer

(BFG 3. 12. 2019, RV/7105013/2019 – Renate *Schohaj*)

47

Impressum

31

GStB Gestaltende Steuerberatung

Steuerplanung · Steueroptimierung · Gestaltungsmodelle



Ihr Plus im Netz: gstb.iww.de | S. 1-40
Online | Mobile | Social Media



01 | 2020

Kurz informiert

Regelsteuersatz für Verkauf von Backwaren und Fast Food zum Verzehr an Ort und Stelle	1
Zufluss von Dividenden auch bei gespaltener Gewinnausschüttung	1
GewSt-Befreiung für Einrichtungen zur ambulanten Pflege	2
Kein ermäßigter Steuersatz für Rentennachzahlung über zwei VZ.....	2

Stuerticker

Kindergeld: 6-Monatsfrist und Günstigerprüfung	3
--	---

Lohnsteuerabzugsmerkmale

ELStAM-Verfahren startet in die nächste Runde	6
---	---

Kapitalgesellschaftsanteile

Beteiligung Einzelunternehmer an GmbH: Notwendiges Betriebsvermögen oder nicht?	10
--	----

Der praktische Fall

So lässt sich eine grenzüberschreitende Abspaltung erfolgreich und steuerneutral gestalten!.....	14
--	----

Drittes Quartal 2019

FG Rechtsprechung kompakt: Die Top 10 für die Gestaltungsberatung	22
---	----

Lohnoptimierung

BFH sorgt für „Revolution“ bei der Lohnumwandlung	27
---	----

Beraterhaftung

Haftungsrisiken des GmbH-Geschäftsführers gegenüber Dritten nicht unterschätzen.....	36
--	----

StuB

2

24.1.2020

www.nwb.de

STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 41 Rückstellungsreport 2019
WP/StB Prof. Dr. Peter Oser und WP/StB Dr. Holger Wirtz
- 52 Say on Pay, Fee Caps und Vergütungsbericht nach dem ARUG II
Prof. Dr. Patrick Velte
- 60 Gesetz zur Umsetzung des Klimaschutzprogramms 2030 im Steuerrecht
sowie weitere Maßnahmen zum Klimaschutz
Meik Eichholz, M.Sc.
- 67 Anwendung des reformierten Unternehmenserbschaftsteuerrechts
im Überblick – die Zweite!
StB Prof. Dr. Tina Hubert

PRAXISFÄLLE

- 73 Marktunübliche Geschäfte mit dem Geschäftsführer eines
Tochterunternehmens
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

AKTUELL BERATEN

- 74 Steuerliche Berücksichtigung eines Forderungsverzichts nach Einführung
der Abgeltungsteuer
StB Dr. Andreas S. Bolik

KURZNACHRICHTEN

- 76 DRSC veröffentlicht E-DRÄS 11 zu Änderungen an DRS 18
- 78 Endgültige Einnahmlosigkeit einer Kapitalbeteiligung als rückwirkendes
Ereignis
- 78 Einkommensteuer als Masseverbindlichkeit
- 80 Lohnsteuerliche Behandlung von unentgeltlichen oder verbilligten Mahl-
zeiten der Arbeitnehmer ab Kalenderjahr 2020
- 82 Rechnungsangaben beim Vorsteuerabzug – handelsübliche Bezeichnung

HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

StuB

STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 41 **Rückstellungsreport 2019**
Darstellung ausgewählter Rückstellungssachverhalte
WP/StB Prof. Dr. Peter Oser und WP/StB Dr. Holger Wirtz
- 52 **Say on Pay, Fee Caps und Vergütungsbericht nach dem ARUG II**
Eine kritische Würdigung zur Regulierung der Managerbezüge
Prof. Dr. Patrick Velte
- 60 **Gesetz zur Umsetzung des Klimaschutzprogramms 2030 im Steuerrecht sowie weitere Maßnahmen zum Klimaschutz**
Überblick und erste Einschätzung
Meik Eichholz, M.Sc.
- 67 **Anwendung des reformierten Unternehmenserbschaftsteuerrechts im Überblick – die Zweite!**
Zu den neuen Erbschaftsteuer-Richtlinien 2019 (ErbStR 2019)
StB Prof. Dr. Tina Hubert

PRAXISFÄLLE

- 73 **Marktunübliche Geschäfte mit dem Geschäftsführer eines Tochterunternehmens**
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach










AKTUELL BERATEN

- 74 **Steuerliche Berücksichtigung eines Forderungsverzichts nach Einführung der Abgeltungsteuer – BFH-Urteil vom 6.8.2019 - VIII R 18/16**
StB Dr. Andreas S. Bolik

KURZNACHRICHTEN

- 76 DRSC veröffentlicht E-DRÄS 11 zu Änderungen an DRS 18
- 76 Bewertung von Pensionsrückstellungen nach § 6a EStG für Versorgungszusagen, die im Jahr des Übergangs auf neue Rechnungsgrundlagen erteilt werden
- 77 Richtsatzschätzung bei fehlerhafter elektronischer Registrierkasse
- 78 Endgültige Einnahmelosigkeit einer Kapitalbeteiligung als rückwirkendes Ereignis
- 78 Einkommensteuer als Masseverbindlichkeit
- 79 Kein Pflege-Pauschbetrag für den amtlich bestellten Betreuer
- 80 Lohnsteuerliche Behandlung von unentgeltlichen oder verbilligten Mahlzeiten der Arbeitnehmer ab Kalenderjahr 2020
- 80 Beteiligung eines Arbeitnehmers an einem künftigen Veräußerungserlös als Arbeitslohn
- 80 Erweiterte Sonderumlagen als Gewinnminderungen i. S. des § 8b Abs. 6 Satz 2 i. V. mit Abs. 3 Satz 3 KStG
- 81 Jahreswert von Nießbrauchsrechten
- 81 Angleichung der umsatzsteuerlichen Istbesteuerungsgrenze an die Buchführungsgrenze ab 2020
- 82 Rechnungsangaben beim Vorsteuerabzug – handelsübliche Bezeichnung
- 82 Ausfuhrlieferungen im nichtkommerziellen Reiseverkehr
- 82 Umsatzsteuer-Umrechnungskurse für Dezember 2019
- 83 Behandlung von Saunaleistungen in Schwimmbädern
- 84 Zum Vorsteuerabzug aus berichtigten Schlussrechnungen

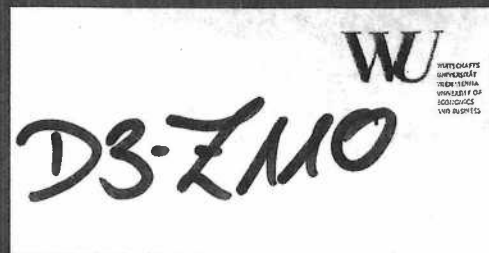
VII Service/Impressum

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

4/2019

S. 281–374, ART.-NR. 30–40

Dezember 2019



ZfV

ZEITSCHRIFT FÜR VERWALTUNG

Herausgeber: Thomas Kröll/Georg Lienbacher/Erich Pürgy

In memoriam Bernhard Raschauer (Nachruf)

ABHANDLUNGEN

- » **Bernhard Raschauer:** Die Bindung der Gerichte an Bescheide
- » **Andreas Stefan Huber:** Besondere Bescheidwirkungen im Finanzmarktaufsichtsrecht aus verfassungsrechtlicher Perspektive
- » **Gerhard Baumgartner/Mathis Fister:** Zur Beteiligung der Seniorenvertreter in den Verwaltungskörpern der Sozialversicherungsträger und des Dachverbandes nach dem Sozialversicherungs-Organisationsgesetz (SV-OG)
- » **Georg Eisenberger/Julia Holzmann:** Rechtzeitige Einbringung von Schriftsätzen bei den Verwaltungsgerichten

RECHTSPRECHUNGSBERICHTE

- » **Thomas Kröll:** Rechtsprechungsbericht: Verfassungsgerichtshof und Unionsgerichte
- » **Harald Eberhard/Christian Ranacher/Martina Weinhandl:** Rechtsprechungsbericht: Landesverwaltungsgerichte, Bundesverwaltungsgericht und Verwaltungsgerichtshof



NACHRUF

Thomas Kröll/Georg Lienbacher/Erich Pürgy: In memoriam Bernhard Raschauer	283
--	-----

ABHANDLUNGEN

Bernhard Raschauer†: Die Bindung der Gerichte an Bescheide	284
Andreas Stefan Huber: Besondere Bescheidwirkungen im Finanzmarktaufsichtsrecht aus verfassungsrechtlicher Perspektive	291
Gerhard Baumgartner/Mathis Fister: Zur Beteiligung der Seniorenvertreter in den Verwaltungskörpern der Sozialversicherungsträger und des Dachverbandes nach dem Sozialversicherungs-Organisationsgesetz (SV-OG)	302
Georg Eisenberger/Julia Holzmann: Rechtzeitige Einbringung von Schriftsätzen bei den Verwaltungsgerichten	312

RECHTSPRECHUNGSBERICHTE

Thomas Kröll: Rechtsprechungsbericht: Verfassungsgerichtshof und Unionsgerichte	317
Harald Eberhard/Christian Ranacher/Martina Weinhandl: Rechtsprechungsbericht: Landesverwaltungsgerichte, Bundesverwaltungsgericht und Verwaltungsgerichtshof	341

FACHLITERATUR

Marie Herberger, „Ausnahmen sind eng auszulegen“. Die Ansichten beim Gerichtshof der Europäischen Union (Andreas Th. Müller)	369
Peter Sander, StEntG – Standort-Entwicklungsgesetz (Stefan Storr)	370
Astrid Epiney/Stefan Diezig/Benedikt Pirker/Stefan Reitemeyer (Hrsg), Aarhus-Konvention – Handkommentar (Daniel Ennöckl)	371
WEKA-Verlag (Hrsg), Praxiswissen Waffen- und Jagdrecht (Felix Karl Vogl)	372

Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht
und Verwaltungswissenschaft



73. Jahrgang Januar 2020
Heft 2 Seiten 41–80



Hartmut Bauer/Michael Meier,
Freie Fahrt für PPP auf deutschen
Autobahnen?

Robert H. D. Reimer, Die Klage
aus vertraglicher Haftung im
Europarecht

Ferdinand Weber, Effektive Steuer-
betrugsbekämpfung im Unionsrecht
und nationalen Recht

Sven Hölscheidt, Wie viel „neues
Deutschland“ ist möglich?

Rechtsprechung in Leitsätzen

www.doev.de
Kohlhammer

2

Inhaltsverzeichnis

Abhandlungen

<i>Hartmut Bauer/Michael Meier</i> , Potsdam, Freie Fahrt für PPP auf deutschen Autobahnen?	41
<i>Robert H. D. Reimer</i> , Köln, Die Klage aus vertraglicher Haftung im Europarecht.	52
<i>Ferdinand Weber</i> , Göttingen, Effektive Steuerbetrugsbekämpfung im Unionsrecht und nationalen Recht – Steuer(straf)recht zwischen Teileuropäisierung und binnendifferenzierter Rechtsprechungsrezeption	62
<i>Sven Hölscheidt</i> , Berlin, Wie viel „neues Deutschland“ ist möglich?	69

Leitsätze

Gerichte der Europäischen Union

41. <i>EuGH</i> , Urteil vom 2.10.2019 – C-93/18 – Bajratari – Aufenthaltsrecht eines Drittstaatsangehörigen, der Verwandter in aufsteigender Linie von minderjährigen Unionsbürgern ist; ausreichende Existenzmittel	73
42. <i>EuGH</i> , Urteil vom 3.10.2019 – C-302/18 – X – Rechtsstellung langfristig aufenthaltsberechtigter Drittstaatsangehöriger; Sicherung des Lebensunterhalts durch Einkünfte Dritter	74
43. <i>EuGH</i> , Urteil vom 24.10.2019 – C-636/18 – Kommission/Frankreich – Überschreitung des Jahresgrenzwerts für Stickstoffdioxid	74
44. <i>EuGH</i> , Urteil vom 5.11.2019 – C-192/18 – Kommission/Polen – Grundsätze der Unabsetzbarkeit der Richter und der richterlichen Unabhängigkeit; Herabsetzung des Ruhestandsalters für Richter an den polnischen ordentlichen Gerichten	74

Verfassungsgerichte

45. <i>LVerfG Meckl.-Vorp.</i> , Urteil vom 26.9.2019 – LVerfG 2/18 – Mitwirkung der Abgeordneten an der Entscheidung über die Verwendung von Haushaltsmitteln	74
--	----

Verwaltungsgerichtsbarkeit

Abgabenrecht

46. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 11.10.2019 – 2 S 2087/19 – Zweitwohnungssteuer für Wohn- und Campingwagen.	75
---	----

Öffentliches Dienstrecht

47. <i>BVerwG</i> , Beschluss vom 27.6.2019 – 5 P 2.18 – Recht auf Durchführung von Dienstvereinbarungen	75
48. <i>BVerwG</i> , Urteil vom 1.8.2019 – 2 A 3.18 – Gerichtliche Kontrolle von Dienstpostenbewertungen	75
49. <i>VGH BW</i> , Beschluss vom 13.9.2019 – PB 15 S 985/19 – Erforderlichkeit der Teilnahme an einer Schulungsveranstaltung	75

Polizei- und Ordnungsrecht

50. <i>NdsOVG</i> , Urteil vom 10.10.2019 – 11 LB 108/18 – Heranziehung zu Kosten einer polizeilichen Ingewahrsamnahme	75
51. <i>NdsOVG</i> , Urteil vom 18.10.2019 – 11 LC 148/15 – Feststellung der Rechtswidrigkeit der Speicherung personenbezogener Daten in der Arbeitsdatei Szenekundige Beamte	76

Kommunalrecht

52. <i>OVG Rheinh.-Pf.</i> , Beschluss vom 25.9.2019 – 10 A 10472/19.OVG – Zulässigkeit eines Bürgerbegehrens.	76
---	----

Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht

53. *NdsOVG*, Urteil vom 22.8.2019 – 8 LC 116/18 – Feststellung des Nichtbestehens der Mitgliedschaft in der Pflegekammer 76
54. *NdsOVG*, Urteil vom 22.8.2019 – 8 LC 117/18 – Pflichtmitgliedschaft in der Pflegekammer 76

Datenschutz-, Informations- und Medienrecht

55. *OVG NRW*, Urteil vom 31.7.2019 – 16 A 1009/14 – Auskunftsanspruch gegenüber dem Bundesamt für Verfassungsschutz 76

Bau- und Planungsrecht

56. *HambOVG*, Urteil vom 12.9.2019 – 3 Bf 177/16 – Denkmalschutz; Wiederherstellungsanordnung und Instandsetzungspflicht 77
57. *VGH BW*, Urteil vom 24.9.2019 – 5 S 1733/17 – Besonderes Vorkaufsrecht; Schaffung von bezahlbarem Wohnraum 77
58. *NdsOVG*, Beschluss vom 25.9.2019 – 1 LA 59/19 – Geruchsimmisionsbegrenzung durch Baugenehmigung 77
59. *VGH BW*, Beschluss vom 2.10.2019 – 3 S 1470/19 – Baugenehmigung für die Errichtung eines Fußballstadions; Lärmschutz 77
60. *NdsOVG*, Beschluss vom 15.10.2019 – 12 LB 104/19 – Baurechtlicher Abweichungsbescheid für immissionsschutzrechtlich genehmigungsbedürftige Windenergieanlage 78

Naturschutz- und Umweltrecht

61. *OVG NRW*, NK-Urteil vom 18.6.2019 – 2 D 53/17.NE – Errichtung einer Mega-Zipline in einem FFH-Gebiet 78
62. *OVG NRW*, Urteil vom 6.9.2019 – 16 A 3044/15 – Sperrung eines Wanderweges 78

Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht

63. *BVerwG*, Urteil vom 29.8.2019 – 3 C 30.17 – Umsatzsteuer auf Ablösebeträge nach dem Eisenbahnkreuzungsgesetz 78
64. *NdsOVG*, Urteil vom 27.8.2019 – 7 KS 24/17 – Planfeststellung für eine Ortsumgehung 78
65. *BayVGH*, Urteil vom 22.10.2019 – 11 BV 19.824 – Betriebsuntersagung für ein Kfz im Zusammenhang mit dem sog. Dieselskandal 79

Sozialrecht

66. *NdsOVG*, Beschluss vom 11.10.2019 – 10 LA 57/18 – Kostenerstattung nach § 89 a Abs. 1 Satz 1 SGB VIII 80

Sonstiges Verwaltungsrecht

67. *BVerwG*, Urteil vom 24.7.2019 – 8 C 1.19 – Rehabilitation wegen Gesundheitsschäden durch Grenzsicherungsmaßnahmen der DDR 80

Verwaltungsverfahren-, -zustellungs- und -vollstreckungsrecht

68. *BVerwG*, Beschluss vom 1.10.2019 – 3 A 4.18 – Akteneinsicht in die Stellungnahme der Anhörungsbehörde nach § 73 Abs. 9 VwVfG 80

Gerichtsverfahrensrecht

69. *BVerwG*, Beschluss vom 17.9.2019 – 1 B 43.19 – Voraussetzungen der Ladung eines Sachverständigen zur Erläuterung des Gutachtens; Beweisantrag auf Einholung weiterer Auskünfte 80
70. *NdsOVG*, Beschluss vom 10.10.2019 – 10 ME 191/19 – Isolierte Anfechtung einer Befristung 80



Zeitschrift für

VERGABERECHT UND BAUVERTRAGSRECHT ZVB

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-Z128

01

Herausgeber **Josef Aicher, Michael Holoubek, Johannes Schramm, Bernt Elsner, Michael Fruhmann, Rudolf Lessiak, Andreas Kropik**
Redaktion und Schriftleitung **Johannes Schramm, Josef Aicher**

Jänner 2020

1 – 52

Vergaberecht

Angebot mit Verweis auf eigene Vertragsbedingungen des Bieters: Widersprüchliches Angebot oder behebbarer Mangel? *Hans Gölles* ↻ 5

Direktvergaben im öffentlichen Personenverkehr mit Bussen
Walter Obwexer und Matthias Haller ↻ 8

BVwG – Geldbuße und Bemessungsaspekte *Reinhard Grasböck* ↻ 24

EuGH – Anwendbarkeit der primärrechtlichen Vergabegrundsätze auf In-House-Vergaben und Beschränkung der Handlungsfreiheit des Auftraggebers durch Rahmenvereinbarungen *Ruth Bittner* ↻ 27

EuGH – Erhebliche Veränderung des wirtschaftlichen Gleichgewichts zugunsten des Konzessionärs bei öffentlicher Baukonzession ist ausschreibungspflichtig *Michaela Salamun* ↻ 33



Bauvertragsrecht

Messen der Kooperation auf Großbaustellen *Wolfgang Wiesner* ↻ 41

OGH – Zur Verjährung und Abtretung von Schadenersatz- und Gewährleistungsansprüchen gegen Dritte in Liegenschaftskaufverträgen *Tatjana Chiwitt-Oberhammer* ↻ 45

→ Editorial	1
<i>Von Johannes Schramm und Josef Aicher</i>	

ZVB-Aktuell	4
-----------------------	---

Vergaberecht

Beiträge

→ Angebot mit Verweis auf eigene Vertragsbedingungen des Bieters: Widersprüchliches Angebot oder behebbarer Mangel?	5
--	---

Liegt bei einem Angebot, in dem ein Verweis auf eigene AGB des Bieters enthalten ist bzw eine zu den Vertragsbedingungen der Ausschreibung widersprechende Erklärung zum Angebot erfolgt, ein „den Ausschreibungsbedingungen widersprechendes Angebot“ oder ein „fehlerhaftes Angebot“ vor? Wann ist bei einem Angebot mit einer widersprüchlichen Erklärung des Bieters der öff AG zur Vornahme einer Aufklärung verpflichtet, die eine Mängelbehebung erlaubt, sodass der öff AG das Angebot nicht ohne weiteres ausscheiden darf? Der dt BGH hat sich bei vergleichbarer Vergaberechtslage dafür entschieden, dass uU ein auflärbarer Mangel vorliegt.

Von Hans Gölles

→ Direktvergaben im öffentlichen Personenverkehr mit Bussen	8
---	---

Unionsrechtliche Rahmenbedingungen für Direktvergaben – dargestellt am Beispiel des Landes Tirol
Der Beitrag geht der Frage nach, ob und allenfalls innerhalb welcher Grenzen nach geltendem Unionsrecht Dienstleistungsaufträge im öffentlichen Personenverkehr mit Bussen direkt vergeben werden könnten. Darüber hinaus wird geprüft, ob das Unionsrecht Kündigungen aufrechter Kraftfahrlinekonzessionen erlaubt und ob von Bietern während des Vergabeverfahrens der Nachweis von Abstellplätzen für alle von einer Ausschreibung umfassten Busse verlangt werden darf.

Von Walter Obwexer und Matthias Haller

ZVB-Leitsatzkartei

→ ZVB-LSK 2020/1–10	22
-------------------------------	----

Rechtsprechung

→ Geldbuße und Bemessungsaspekte	24
--	----

BVwG 10. 10. 2019, W134 2006575-1/82E

Mit Anmerkung von Reinhard Grasböck

→ Anwendbarkeit der primärrechtlichen Vergabegrundsätze auf In-House-Vergaben und Beschränkung der Handlungsfreiheit des Auftraggebers durch Rahmenvereinbarungen	27
---	----

EuGH 3. 10. 2019, C-285/18, Irgita

Mit Anmerkung und Praxistipp von Ruth Bittner

→ Erhebliche Veränderung des wirtschaftlichen Gleichgewichts zugunsten des Konzessionärs bei öffentlicher Baukonzession ist ausschreibungspflichtig	33
---	----

EuGH 18. 9. 2019, Rs C-526/17, Komm/Italien

Mit Anmerkung und Praxistipp von Michaela Salamun

Bauvertragsrecht

Beitrag

- Messen der Kooperation auf Großbaustellen 41

Der KOOP-QUICKCHECK (KOOP-QC) der Österreichischen Bautechnik Vereinigung (ÖBV)

Die erfolgreiche Realisierung komplexer Bauvorhaben erfordert eine gute Kooperation der Projektbeteiligten. Von der ÖBV wurde mit dem KOOPERATIONS-QUICKCHECK (KOOP-QC) eine sozialwissenschaftlich fundierte Methode entwickelt, um informierte und nachvollziehbare Maßnahmen zur Kooperation zu unterstützen. Die Methode ist grundsätzlich bei jedem größeren Bauprojekt sowohl im öffentlichen als auch im privaten Tief- und Hochbau anwendbar.

Von *Wolfgang Wiesner*

Rechtsprechung

- Zur Verjährung und Abtretung von Schadenersatz- und Gewährleistungsansprüchen gegen Dritte in Liegenschafts Kaufverträgen 45

OGH 15. 10. 2019, 10 Ob 56/19 m

Mit Anmerkung und Praxistipp von *Tatjana Chiwitt-Oberhammer*

Standards

- Impressum 1

Beilage

- Jahresregister 2019



[MitarbeiterInnen dieses Hefts]

Dr. *Ruth Bittner*, Associate bei CMS Reich-Rohrwig Hainz
 Dr. *Tatjana Chiwitt-Oberhammer*, M.A., in D und Ch zugelassene Rechtsanwältin, Mitarbeiterin bei Lessiak & Partner Rechtsanwältin
 Dr. *Hans Gölles*, zertifizierter Sachverständiger und Schiedsrichter im Bauvertrags- und Vergaberecht
 Mag. *Jacqueline Guger*, Rechtsanwaltsanwärterin bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 Mag. *Reinhard Grasböck*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts
 Mag. *Matthias Haller*, Universitätsassistent Institut für Italienisches Recht, Universität Innsbruck
 Dr. *Karlheinz Moick*, Rechtsanwalt bei Feuchtmüller Stockert-Rechtsanwältin
 Univ.-Prof. Mag. Dr. *Walter Obwexer*, Institut für Europarecht und Völkerrecht, Universität Innsbruck
 Mag. *Hannes Pesendorfer*, Rechtsanwalt bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 MMag. Dr. *Michaela Salamun*, Richterin des Verwaltungsgerichts Wien
 DI Dr. *Wolfgang Wiesner* Abteilungsleitung Bauwirtschaft Porr Bau GmbH

[Der Redaktionsbeirat]

Dr. *Stephan Denk*, Rechtsanwalt bei Freshfields Bruckhaus Deringer
 Dr. *Heimo Ellmer*, Leiter der Abteilung Baunormung, Referent für Vergabewesen im österreichischen Normungsinstitut, Lektor an der FH Technikum Kärnten, Sachverständiger
 Dr. *Hans Gölles*, Sachverständiger für Vergabe- und Verdingungswesen, Autor zahlreicher Publikationen in den Bereichen Bauvertrag und Vergabe
 Mag. *Reinhard Grasböck*, Richter des Bundesverwaltungsgerichts
 Doz. Dr. *Brigitte Gutknecht*, Institut für Staats- und Verwaltungsrecht der Universität Wien

Univ.-Prof. DI Dr. *Andreas Kropik*, Professor für Bauwirtschaft und Baumanagement an der TU Wien, geschäftsführender Gesellschafter der Bauwirtschaftlichen Beratung GmbH mit Sitz in Perchtoldsdorf bei Wien, Sachverständiger
 Dr. *Rudolf Lessiak*, Rechtsanwalt und Seniorpartner einer Kanzlei mit Schwerpunkt im Vergaberecht
 Dr. *Matthias Öhler*, Rechtsanwalt und Partner bei Schramm Öhler Rechtsanwälte
 Mag. *Franz Pachner*, BMWFW iR

[BundesländerkorrespondentInnen]

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

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

Inhaltsverzeichnis

ZInsO-Aktuell

ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 4/2020

ZInsO-Aufsätze

Elektronische Akte bei den Insolvenzgerichten	121
<i>von Richter am AG Dr. Daniel Blankenburg, Hannover</i>	
Keine Bindung an Leitsätze	128
<i>von Professor Dr. Stefan Smid, Kiel</i>	
Die Verkürzung der Wohlverhaltensperiode und ihre Umsetzungsmodalitäten	132
<i>von Dipl.-Rechtspfleger (FH) Stefan Lissner, Konstanz</i>	

ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

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

137

Diese Ausgabe enthält Rezensionen zu folgenden Titeln:

Andreas Minkoff/Oliver Sahan/Petra Wittig (Hrsg.), Konzernstrafrecht

Christoph Morgen (Hrsg.), Präventive Restrukturierung – Kommentar und Handbuch zur Richtlinie über präventive Restrukturierungsrahmen

Heinz-Bernd Wabnitz/Thomas Janovsky/Lothar Schmidt (Hrsg.), Handbuch Wirtschafts- und Steuerstrafrecht



ZInsO-Rechtsprechungsreport

• Insolvenzrecht

Richterliche Hinweispflicht bei Änderung zuvor mitgeteilter Beurteilung über (Kenntnis von) Gläubigerbenachteiligungsvorsatz	140
<i>BGH, Beschl. v. 28. 11. 2019 – IX ZR 8/19</i>	
Erstattungspflicht des Geschäftsführers einer überschuldeten GmbH kraft Organstellung für nach Insolvenzzreife geleistete Zahlungen	141
<i>BGH, Beschl. v. 24. 9. 2019 – II ZR 248/17</i>	
Verwaltungsrechtsweg für Auskunftsansprüche des Insolvenzverwalters gegenüber der Steuerverwaltung	143
<i>BVerwG, Beschl. v. 28. 10. 2019 – BVerwG 10 B 21.19</i>	
Internationales Insolvenzverfahrensrecht: Bestimmung internationaler/örtlicher Zuständigkeit von deutschem Insolvenzgericht bei (manipulativer) Verlegung von GmbH-Geschäftsadresse nach Berlin und Wegzug des geschäftsführenden Alleingesellschafters nach Polen	145
<i>BayObLG, Beschl. v. 19. 12. 2019 – 1 AR 139/19</i>	
(Keine) Insolvenzanfechtung bei Rückzahlung betrügerisch erlangten Kapitals	148
<i>LG Tübingen, Urt. v. 15. 11. 2019 – 5 O 154/19</i>	
Voraussetzungen des sachdienlichen Wechsels eines Antragsgegners im Insolvenzverfahren	149
<i>AG Potsdam, Beschl. v. 3. 12. 2019 – 6 IN 460/19</i>	
• <u>Gesellschaftsinsolvenzrecht</u>	
Inhabilität nach § 6 GmbHG auch für Handlungen eines Teilnehmers (Anstifter oder Beihelfer)	150
<i>BGH, Beschl. v. 3. 12. 2019 – II ZB 18/19</i>	
<i>m. Anm. Weyand</i>	
• <u>Insolvenzkapitalmarktrecht</u>	
Keine Ansprüche zusammenschlossener Insolvenzverwalter auf Rückzahlungen gegenüber Kommanditisten	153
<i>LG Frankfurt/M., Urt. v. 27. 11. 2019 – 2-15 S 190/18</i>	

Rückzahlung von Ausschüttungen in einer doppelstöckigen Gesellschaft	155
<i>LG Wiesbaden, Urt. v. 27. 11. 2019 – 8 O 40/19</i>	
• Arbeits- und Sozialrecht	
Ordentliche betriebsbedingte Kündigung eines Betriebsratsmitglieds bei Stilllegung (nur) des lokalen (Beschäftigungs-)Betriebs	158
<i>BAG, Urt. v. 27. 6. 2019 – 2 AZR 38/19</i>	
• Insolvenzsteuerrecht	
Vertrauensschutz für Gesellschafter von aufgelöster GmbH hinsichtlich eigenkapitalersetzend geleisteter Finanzierungshilfe als nachträgliche Anschaffungskosten: Indizwirkung von festgestelltem Jahresabschluss für Bestehen/Höhe ausgewiesener Gesellschafterforderung	158
<i>BFH, Urt. v. 2. 7. 2019 – IX R 13/18</i>	
• Vergütungsrecht	
Unternehmensfortführung als Zuschlagstatbestand	161
<i>LG Flensburg, Beschl. v. 2. 10. 2019 – 5 T 108/18</i>	

HERAUSGEBER

Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • Michael Bretz • RA Dr. Christian Brünkmann • 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 • RA Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Larache • 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 a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Dr. Christoph Poertzgen • RA Stephan Ries • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Prof. Dr. Jessica Schmidt • 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 – **Ehemalige Herausgeber:** • RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Küpper • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

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

Anzeigendisposition: Karin Odening
Telefon (02 21) 9 43 73-77 60

E-Mail: anzeigen@wolterskluwer.com

Schriftleiter: Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer

E-Mail: hans.haarmeyer@t-online.de

Manuskripte und Urteileinreichungen erbeten an den Schriftleiter

Redaktion: Anke Losch, Kathrin Gehrlein

Luxemburger Str. 449, 50939 Köln

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

E-Mail: ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com

Einsendung von Entscheidungen

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

Bezugspreis zzgl. Versandkosten

Jahresabonnement: € 738,00

Preis für das Einzelheft: € 29,00

Kündigungsfrist:

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

Herstellung: Williams Lea & Tag GmbH, München

ISSN 2568-6380

Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 3/2020

Inhalt

Aufsätze		<i>J. Lieder</i> , Die Bedeutung des Vertrauensschutzes für die Digitalisierung des Gesellschaftsrechts	81
		<i>M. Burianski/A. Lang</i> , Informationsgarantien in Unternehmenskaufverträgen – Tatbestands- und Rechtsfolgenprobleme	92
		<i>Ch. Ott</i> , Hauptversammlung for Future – Einfluss des Aktionariats auf die Aufstellung der Aktiengesellschaft in Klima- und Umweltfragen	99
Dokumentation		<i>Hamburger Kreis Recht der Familienunternehmen</i> , Familienunternehmen und die Reform des Personengesellschaftsrechts – Plädoyer für eine Neuregelung des Abfindungsrechts	104
Literatur		W. Bayer/J. Vetter, Umwandlungsgesetz (UmwG) (<i>D. Bartlitz</i>)	105
Rechtsprechung			
		<i>Personengesellschaftsrecht</i>	
BGH	5. 4.19 – VZR 339/17	Anfechtbarkeit des Abmahnungsbeschlusses der Wohnungseigentümer zur Vorbereitung der Entziehung von Wohnungseigentum wegen schikanösen Verhaltens	106
		<i>Kapitalgesellschaftsrecht</i>	
OLG Köln	1. 10.19 – 18 U 34/18	Darlegungs- und Beweislast des Vorstands im Rahmen des § 93 I AktG	110
OLG Frankfurt a.M.	18. 11.19 – WpÜG 3/19	Regelungen des WpÜG grundsätzlich nicht drittschützend	116
		<i>Kapitalmarktrecht</i>	
EuGH	3. 10.19 – C-208/18	Begriff „Kleinanleger“ – Abschluss eines Vertrags über Differenzgeschäfts-Transaktionen auf dem internationalen Devisenmarkt (Ls.)	119
		<i>Insolvenzrecht</i>	
BGH	17. 10.19 – IX ZR 215/16	Gläubigerbenachteiligung trotz gesamtschuldnerischer Haftung einer vom Schuldner abgespaltenen Gesellschaft	119
		<i>Steuerrecht</i>	
BFH	10. 7.19 – XR 31/16	Einkommensteuer als Masseverbindlichkeit – Einkünfte des Insolvenzschuldners aus einer (treuhänderischen) Beteiligung an einer Personengesellschaft (Ls.)	120

DER BETRIEB

3

Seite 65 – 120
20. Januar 2020
73. Jahrgang

WU
WIRTSCHAFTS
UNIVERSITÄT
WIEN VIENNA
UNIVERSITY OF
ECONOMICS
AND BUSINESS

D3-EM

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 Bohn
Erfolgsgeschichte Forschungs-
zulagengesetz? Auf die
Umsetzung kommt es an!

Interview

Johanna Hey
Finanztransaktionssteuer:
Ein typischer Fall von
Symbolpolitik

Betriebswirtschaft

Stephan Meyering/Christoph Hintzen/Lukas Reiter
Die Forschungszulage kommt – Überblick und kritische Würdigung der
Änderungen im Gesetzgebungsprozess 65

Betriebliche Altersversorgung im Jahresabschluss
– Update zum 31.12.2019 (A. Geilenkothen/C. Rasch/B. Ricken) 68

Steuerrecht

Sven-Eric Bärsch/Yannick Barbu
Steuerliche Förderung von FuE-Tätigkeiten nach der neuen
Forschungszulage 70

Joachim H. Borggräfe/Mona-Larissa Staud
Die fingierte Zuwendung als Grundlage für die Schenkungsteuer? 77

JStG 2019: Streichung des Sonderausgabenabzugs für Krankenkassenbeiträge
zur Beitragsminderung im Alter – Rückfall in verfassungswidrige Zeiten?
(A. Dinkelbach) 87

Steuerliche Berücksichtigung eines im Rahmen der Veräußerung von
KapGes.-Anteilen vereinbarten Vorab-Gewinnverteilungsbeschlusses (FinMin.) 88

Ausfall von Gesellschafterdarlehen und Refinanzierungszinsen (BFH) 89

Wirtschaftsrecht

Dominik Skauradszun
Schadensersatzanspruch bei Zuwiderhandlung gegen eine Gerichts-
standsvereinbarung 100

Zur Anwendung der §§ 113, 114 AktG auf Vertrag der AG mit Vertrags-
partner, an dem Aufsichtsratsmitglied beteiligt ist (P. Eitzbach/J. Janning) 105

Keine Haftung des Kommanditisten gem. § 171 Abs. 1, § 172 Abs. 4 HGB für
Masseverbindlichkeiten und Kosten des Insolvenzverfahrens (OLG) 106

Arbeitsrecht

Katharina Gebhardt/Sebastian Pfrang
Möglichkeit der Erfüllung der Geschlechterquote im Aufsichtsrat durch
leitende Angestellte 114

Insolvenzschutz für Einstandsleistungen des Arbeitgebers für gekürzte
Pensionskassenrente bei unverhältnismäßiger Kürzung der Leistung (EuGH) 118

Im Abonnement enthalten:

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

Owlit
Suchen. Finden. Wissen.

Handelsblatt
FACHMEDIEN

Inhalt

MAGAZIN

Gastkommentar <i>Alexander Bohn</i>	M4
Aktuelle Rechtsprechung	M6
Kurzbeiträge	M8
Anhängige Verfahren	M13
Meldungen	M14
Interview <i>Johanna Hey</i>	M18
Handelsblatt Grafik	M20
Impressum	M22
Worte der Woche	M24

BETRIEBSWIRTSCHAFT

AUFSATZ

Bilanzsteuerrecht

Die Forschungszulage kommt - Überblick und kritische Würdigung der Änderungen im Gesetzgebungsprozess

Univ.-Prof. Dr. Stephan Meyering / Christoph Hintzen, M.Sc. / Lukas Reiter, B.Sc., alle Hagen

DB1323573 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 65

KOMPAKT

Handelsbilanzrecht/IFRS/Rechnungslegung

Betriebliche Altersversorgung im Jahresabschluss - Update zum 31.12.2019

Dr. André Geilenkothen / Dr. Christian Rasch / Björn Ricken, Mülheim an der Ruhr und München

DB1323559

S. 68

STEUERRECHT

AUFSATZ

Bilanzsteuerrecht

Steuerliche Förderung von FuE-Tätigkeiten nach der neuen Forschungszulage

StB Dr. Sven-Eric Bärsch / Yannick Barbu, beide Frankfurt/M.

DB1322621 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 70

Erbschaft-/Schenkungssteuer

Die fingierte Zuwendung als Grundlage für die Schenkungssteuer?

RA/FAStR Dr. Joachim H. Borggräfe / RAin/StBin Mona-Larissa Staud, beide Frankfurt/M.

DB1320778 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 77

KOMPAKT

Einkommensteuer

JStG 2019: Streichung des Sonderausgabenabzugs für Krankenkassenbeiträge zur Beitragsminderung im Alter - Rückfall in verfassungswidrige Zeiten?

StB Prof. Dr. Andreas Dinkelbach, Mönchengladbach

DB1323522

S. 87

VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Einkommensteuer

Steuerliche Berücksichtigung eines im Rahmen der Veräußerung von KapGes.-Anteilen vereinbarten Vorab-Gewinnverteilungsbeschlusses

FinMin. Schleswig-Holstein, Erlass vom 16.12.2019

DB1323547

S. 88

Umsatzsteuer

Steuersatz eines Subunternehmens im genehmigten Linienverkehr mit Bussen (Änderung des Abschnitts 12.13. Abs. 5 UStAE)

BMF, Schreiben vom 14.01.2020

DB1324267

S. 88

Erbschaft-/Schenkungssteuer

Hinweise zu den Erbschaftsteuer-Richtlinien 2019 (ErbStH 2019)

Oberste Finanzbehörden der Länder, Gleichlautende Erlasse vom 16.12.2019

DB1323539

S. 89

ENTSCHEIDUNGEN

Einkommensteuer

Ausfall von Gesellschafterdarlehen und Refinanzierungszinsen

BFH, Urteil vom 09.07.2019 - X R 9/17

DB1322473

S. 89

Umsatzsteuer

Anforderungen zur Leistungsbeschreibung und zum Leistungszeitpunkt für eine zum Vorsteuerabzug berechtigte Rechnung

BFH, Urteil vom 15.10.2019 – VR 29/19 (VR 44/16)

DB1324231

S. 94

Umsatzsteuer

Outsourcing bei Finanzdienstleistungen

BFH, Urteil vom 13.11.2019 – VR 30/19 (VR 6/15)

DB1323440

S. 98

WIRTSCHAFTSRECHT

AUFSATZ

Haftungsrecht/Verfahrensrecht

Schadensersatzanspruch bei Zuwiderhandlung gegen eine Gerichtsstandsvereinbarung

Prof. Dr. Dominik Skauradzun, LL.M., Fulda

DB1322662 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 100

KOMPAKT

Aktienrecht

Zur Anwendung der §§ 113, 114 AktG auf Vertrag der AG mit Vertragspartner, an dem Aufsichtsratsmitglied beteiligt ist

RA Dr. Peter Etzbach, LL.M. (Fordham) / RA Dr. Johannes Janning, LL.M. (LSE), beide Köln

DB1322579

S. 105

ENTSCHEIDUNGEN

Personengesellschaftsrecht

Keine Haftung des Kommanditisten gem. § 171 Abs. 1, § 172 Abs. 4 HGB für Masseverbindlichkeiten und Kosten des Insolvenzverfahrens

OLG Stuttgart, Urteil vom 31.07.2019 – 20 U 30/18

DB1320717

S. 106

Finanzierung

Unechte Abschnittsfinanzierung: Kein Widerrufsrecht bei bloßer Konditionenänderung eines Darlehensvertrags

BGH, Urteil vom 16.07.2019 – XI ZR 426/18

DB1321903

S. 109

Allgemeine Geschäftsbedingungen

Unwirksamkeit einer Entgeltklausel für Treuhandaufträge im Zusammenhang mit der Ablösung von Kundendarlehen

BGH, Urteil vom 10.09.2019 – XI ZR 7/19

DB1319528

S. 113

ARBEITSRECHT

AUFSATZ

Mitbestimmungsrecht

Möglichkeit der Erfüllung der Geschlechterquote im Aufsichtsrat durch leitende Angestellte

RAin Dr. Katharina Gebhardt / Dr. Sebastian Pfrang, beide Frankfurt/M.

DB1320307 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 114

ENTSCHEIDUNGEN

Betriebliche Altersversorgung

Insolvenzschutz für Einstandsleistungen des Arbeitgebers für gekürzte Pensionskassenrente bei unverhältnismäßiger Kürzung der Leistung

EuGH, Urteil vom 19.12.2019 – Rs. C-168/18

DB1323575

S. 118