

# GSZ

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

# Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

D3-Z334

## Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik

Herausgegeben von

Prof. Dr. Matthias Bäcker, LL.M.

Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich

Prof. Dr. Klaus Ferdinand Gärditz

Prof. Dr. Kurt Graulich

Prof. Dr. Christoph Gusy

Prof. Dr. DDR. h.c. Matthias Herdegen

Prof. Dr. Anna-Bettina Kaiser, LL.M.

Prof. Dr. Johannes Masing

Prof. Dr. Markus Möstl

Prof. Dr. Thomas Petri

Prof. Dr. Wolfgang Roth, LL.M.

Prof. Dr. Josef Ruthig

Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Ulrich Sieber

Prof. Dr. Dr. Markus Thiel

Dr. Dieter Weingärtner

Aus dem Inhalt

*R. Stober*

Zur Neuregulierung der Sicherheitswirtschaft –  
Ein altes Thema in neuem Gewand

141

*R. Frau*

Der nachrichtendienstliche Zugriff auf Smarthome-Geräte –  
Grundrechtseingriffe in Alexa, Google Home & Co

149

*K. Lohse/T. Engelstätter*

Die Bekämpfung staatsgefährdender rechtsextremistischer  
Gewalt durch den Generalbundesanwalt beim Bundes-  
gerichtshof

156

*U. Karpenstein/R. Sangi*

Nationale Sicherheit im Unionsrecht: Zur Bedeutung  
von Art. 4 II 3 EUV

162

*M. Klein*

Strafbarkeit in den Polizeigesetzen der Länder –  
Die Rückkehr interlokalen Rechts

168

*BVerfG*

Ausland-Ausland-Fernmeldeaufklärung nach  
§§ 6 ff. BNDG (Anm. J.-H. Dietrich)

173

*BVerfG*

Regelungen zur Bestandsdatenauskunft verfassungswidrig  
(Bestandsdatenauskunft II) (Anm. M. Löffelmann)

182

*BVerwG*

Anfechtung des Verbots des Vereins „linksunten.indymedia“  
durch Dritte (Anm. E. Buchberger)

187



C.H.BECK

## 4/2020

14. August 2020

3. Jahrgang S. 141–192

www.gsz-beck.de



Q750202004

# Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

## Europäisches und Deutsches Sicherheitsrecht / Sicherheitspolitik

Schriftleitung: *Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich*, Berlin  
*Prof. Dr. Kurt Graulich*, Berlin

GSZ 4 2020



### Editorial

*Eva Högl* Wehrbeauftragte des Deutschen Bundestages – Mittlerin zwischen Truppe, Parlament und Gesellschaft III

### GSZ aktuell

Rechtsprechung in Pressemitteilungen VII  
Rechtsprechung in Leitsätzen X  
Mitteilungen und amtliche Verlautbarungen XIII  
Veranstaltungen XVI  
Literaturschau XVI

### Aufsätze

*Rolf Stober* Zur Neuregulierung der Sicherheitswirtschaft – Ein altes Thema in neuem Gewand 141  
*Robert Frau* Der nachrichtendienstliche Zugriff auf Smarthome-Geräte – Grundrechtseingriffe in Alexa, Google Home & Co 149  
*Kai Lohsel*  
*Tobias Engelstätter* Die Bekämpfung staatsgefährdender rechtsextremistischer Gewalt durch den Generalbundesanwalt beim Bundesgerichtshof 156  
*Ulrich Karpenstein*  
*Roya Sangi* Nationale Sicherheit im Unionsrecht: Zur Bedeutung von Art. 4 II 3 EUV 162  
*Martin Klein* Strafbarkeit in den Polizeigesetzen der Länder – Die Rückkehr interlokaler Rechts 168

### Buchbesprechungen

*Christoph Gusy* Kaiser: Ausnahmeverfassungsrecht 171

## Rechtsprechung

BVerfG 19.05.2020 – 1 BvR 2835/17	Ausland-Ausland-Fernmeldeaufklärung nach §§ 6 ff. BNDG (Anm. <i>Jan-Hendrik Dietrich</i> )	173
BVerfG 27.05.2020 – 1 BvR 2618/13, 1 BvR 2618/13	Regelungen zur Bestandsdatenauskunft verfassungswidrig (Bestandsdatenauskunft II) (Anm. <i>Markus Löffelmann</i> )	182
BVerwG 29.01.2020 – 6 A 1/19	Anfechtung des Verbots des Vereins „linksunten.indymedia“ durch Dritte (Anm. <i>Elisabeth Buchberger</i> )	187

ISSN 2567-3823

### GSZ – Zeitschrift für das Gesamte Sicherheitsrecht

**Schriftleitung:** Prof. Dr. Jan-Hendrik Dietrich, V. i. S. d. P., Wilhelm-Hauff-Str. 4, 12159 Berlin, Telefon: (0 30) 98 41 70 12, Telefax: (03212) 1 38 91 34, E-Mail: GSZ@beck.de, und Prof. Dr. Kurt Graulich, Reinhardtstraße 17, 10117 Berlin, Telefon: (030) 28 09 82 57, E-Mail: GSZ@beck.de

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonsti-

gen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München.

Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-604, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Zweimonatlich.

**Bezugspreise 2020:** 199,- € jährlich (inkl. MwSt); Einzelheft: 39,- € (inkl. MwSt). Das Abonnement umfasst den Zugang für einen Nutzer für das Online-Modul GSZ Direkt. Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Abonnement und Bezugspreis beinhalten die Printausgabe sowie eine Lizenz für die Online-Ausgabe. Die Bestandteile des Abonnements sind nicht einzeln kündbar. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach

dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.

**KundenServiceCenter:** Telefon: (0 89) 3 81 89-750, Telefax: (0 89) 3 81 89-358, E-Mail: kundenservice@beck.de.

**Abbestellungen:** 6 Wochen zum Jahresende.

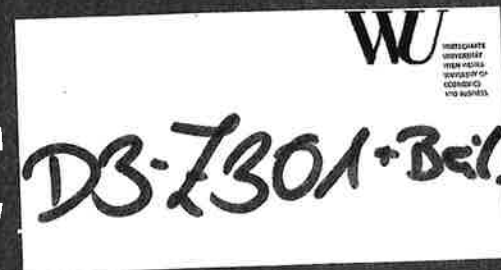
**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienst-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

**Druck:** Druckerei C.H.Beck, Bergerstraße 3-5, 86720 Nördlingen.



chbeck.de/nachhaltig



Juli 2020 / Heft 4, Seiten 289–368 (7. Jahrgang)

VÖStV-Newsletter (Nr. 49) als Beilage

### Aufsätze

Die Zulässigkeit von Ton- und Bildaufnahmen einer Hauptverhandlung in Spannungsfeld zwischen Erforderlichkeit und Fairness

Alois Birklbauer

Datenschutz im Strafverfahren

Georg Kudrna und Alexander Stücklberger

Der OGH und der Untreuetatbestand des § 153 StGB

Heinrich Honsell

Sozialadäquanz und die Grenzen der Strafbarkeit

Adrian Eugen Hollaender

Zu Versuch und Vollendung des Reisens für terroristische Zwecke

Jakob Hajszan



### Wirtschafts- und Finanzstrafrecht

Die Einwirkungen der COVID-19 Pandemie auf das Finanzstrafrecht

Christian Huber

### Neue Judikatur

Besetzungsrüge bei fehlerhafter Geschäftseinteilung des Erstgerichts; Sexualstraftaten als Anknüpfungstaten der fortgesetzten Gewaltausübung; Konkurrenz

OGH 18.2.2020, 11 Os 125/19w (Anmerkung von Ingrid Mitgutsch)

Ersatzfähigkeit der Kosten gem § 393a StPO für die Beiziehung eines Privatgutachters

OLG Graz 04.03.2020, 10 Bs 386/19v (Anmerkung von Bernd Wiesinger)

Bundespräsidentenwahl, Niederschriften als öffentliche Urkunden, Anklageüberschreitung

OGH 29.4.2020, 14 Os 23/20v

Herausgeber: Alois Birklbauer, Bernhard Gröhs, Rainer Nimmervoll (†), Richard Soyer, Fritz Zeder





# INHALT

VÖStV-Newsletter (Nr. 49) als Beilage

## EDITORIAL

- 289 Geschätzte Leserinnen und Leser!  
Alois Birklbauer

## AUFSÄTZE

- 293 Die Zulässigkeit von Ton- und Bildaufnahmen einer Hauptverhandlung in Spannungsfeld zwischen Erforderlichkeit und Fairness  
Alois Birklbauer
- 301 Datenschutz im Strafverfahren  
Georg Kudrna und Alexander Stücklberger
- 309 Der OGH und der Untreuetatbestand des § 153 StGB  
Heinrich Honsell
- 313 Sozialadäquanz und die Grenzen der Strafbarkeit  
Adrian Eugen Hollaender
- 323 Zu Versuch und Vollendung des Reisens für terroristische Zwecke  
Jakob Hajszan

## WIRTSCHAFTS- UND FINANZSTRAFRECHT AKTUELL

- 330 Die Einwirkungen der COVID-19 Pandemie auf das Finanzstrafrecht  
Christian Huber

## JUDIKATUR

ALLGEMEINES STRAFRECHT bearbeitet von Ingrid Mitgutsch (JSt-Slg 40–42)

- 333 Besetzungsrüge bei fehlerhafter Geschäftseinteilung des Erstgerichts  
Sexualstraftaten als Anknüpfungstaten der fortgesetzten Gewaltausübung; Konkurrenz  
OGH 18.2.2020, 11 Os 125/19w (Anmerkung von Ingrid Mitgutsch)
- 337 Ersatzfähigkeit der Kosten gem § 393a StPO für die Beiziehung eines Privatgutachters  
OLG Graz 4.3.2020, 10 Bs 386/19v (Anmerkung von Bernd Wiesinger)
- 341 Bundespräsidentenwahl, Niederschriften als öffentliche Urkunden, Anklageüberschreitung  
OGH 29.4.2020, 14 Os 23/20v

SUCHTMITTELSTRAFRECHT bearbeitet von Klaus Schwaighofer (JSt-Slg 43–46)

- 345 Suchtgift, Erzeugung, Cannabispflanzen, Versuch  
OGH 15.10.2019, 12 Os 32/19a
- 345 Suchtgift, Besitz, vorläufige Einstellung, Präventionsüberlegungen  
OGH 9.4.2019, 14 Os 9/19h
- 346 Vorbereitung von Suchtgifthandel, Suchtgift, Erwerb, Versuch  
OGH 9.10.2019, 13 Os 58/19g
- 347 Kathsträucher, Cathin, Cathinon, Suchtgift, psychotroper Stoff  
OGH 22.8.2019, 15 Os 78/19p (Anmerkung von Klaus Schwaighofer)

STRAFVOLLZUGSRECHT bearbeitet von Teresa Hauser (JSt-Slg 47–50)

- 349 Vollzugslockerungen im Maßnahmenvollzug gem § 21 Abs 2 StGB  
LGSt Graz 6.6.2020, 25 Bl 14/20v
- 349 Wiedereinsetzung in den vorigen Stand (1)  
Elektronisch überwachter Hausarrest – Missbrauchsgefahr (2)  
LG Linz 24.4.2020, 21 Bl 191/19s

351 Erhebung von Beschwerden/Verbesserung von Anbringen  
LGSt Wien 24.2.2020, 191 Bl 91/19y

352 Entlassungsvollzug  
LG Linz, 24.4.2020, 21 Bl 169/19f

BUNDESFINANZGERICHT bearbeitet von Eva-Maria Vögerl (JSt-Slg 51, 52)

353 Abgabenrechtliche Offenlegungs- Wahrheits- und Anzeigepflichten im Einklang mit Verbot des Zwangs zur Selbstbelastung  
BFG 10.10.2019, RV/2300008/2017 (Revision nicht zulässig)

354 Keine Abgabenhinterziehung bei Entdeckung und korrigierender Festsetzung vor Fälligkeit  
BFG vom 4.4.2020, RV/6300012/2018 (Revision nicht zulässig)

OGH-LEITSATZKARTEI bearbeitet von Benedikt Fuchs (JSt-LS OGH 69–83)

355 Nebengesetze

356 Strafprozessordnung

GENERALPROKURATUR bearbeitet von Alexander Bauer (JSt-GP 8)

359 Zur Medieneigenschaft einer und Medieninhaberschaft für eine WhatsApp-Kommunikation  
Rechtssatz der Generalprokuratur 3.4.2020 zu Gw 67/20s

## TIPPS & INFOS

361 Buchbesprechungen

362 Veranstaltungstipps

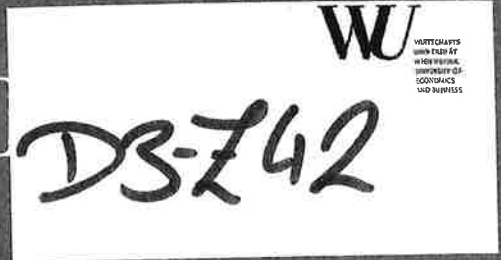
363 Neuerscheinungen zum Wirtschaftsstrafrecht

367 Herausgeber

368 Autoren

U3 Impressum

Zitierbeispiel für Aufsätze  
Wess, JSt 2014, Seite  
Zitierbeispiel für Judikatur  
(Alle Leitsätze werden von  
den Autoren selbst gebildet  
JSt-Slg 2014/1, Seite  
JSt-LS OGH 2014/1, Seite  
JSt-GP 2014/1, Seite  
JSt-EuGH 2014/1, Seite  
JSt-EGMR 2014/1, Seite  
Zitierbeispiel für Newsletter  
JSt-NL VÖStV 2014/1



Juli 2020 / Heft 5, Seiten 225–284 (19. Jahrgang)

### Aufsätze

- 227 Eigene Anteile und wechselseitige Beteiligungen im Aktienrecht  
Hans-Georg Koppensteiner
- 242 Gewinnausschüttungen in Zeiten der COVID-19-Pandemie  
Ines Krausler
- 249 Über den Leiter der Generalversammlung (I)  
Marcus W. A. Sonnberger



### Firmenbuch-Praxis

- 262 Anmeldung der Auflösung und Liquidation einer Kommanditgesellschaft

### Angrenzendes Steuerrecht

- 264 Die Unterbeteiligung an Kapitalanteilen im Gesellschafts- und Steuerrecht  
Tobias Hayden / Marco Thorbauer / Zurab Simonishvili
- 269 Low-Risk-Distributoren im Anwendungsbereich des § 10a KStG  
Sebastian Bergmann / Lars Gläser
- 275 Keine Einkünftezurechnung zu einer liechtensteinischen Stiftung bei lediglich auf Vermutungsebene getroffenen Schlussfolgerungen (BFG)

Herausgeber: Friedrich Rüffler, Lukas Fantur, Georg Kofler, Sebastian Bergmann

# INHALT

---

## EDITORIAL

- 225 Neue Gesellschaftsformen am Weg

## AUFSÄTZE

- 227 Eigene Anteile und wechselseitige Beteiligungen im Aktienrecht  
Hans-Georg Koppensteiner
- 242 Gewinnausschüttungen in Zeiten der COVID-19-Pandemie  
Ines Krausler
- 249 Über den Leiter der Generalversammlung (I)  
Marcus W. A. Sonnberger

## FIRMENBUCH-PRAXIS

- 262 Anmeldung der Auflösung und Liquidation einer Kommanditgesellschaft  
Wilhelm Birnbauer

## ANGRENZENDES STEUERRECHT

### AUFSÄTZE

- 264 Die Unterbeteiligung an Kapitalanteilen im Gesellschafts- und Steuerrecht  
Tobias Hayden / Marco Thorbauer / Zurab Simonishvili
- 269 Low-Risk-Distributoren im Anwendungsbereich des § 10a KStG  
Sebastian Bergmann / Lars Gläser

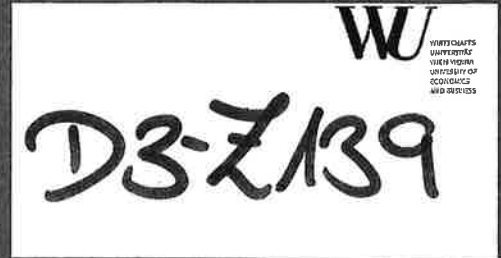
### JUDIKATUR

- 275 Keine Einkünftezurechnung zu einer liechtensteinischen Stiftung bei lediglich auf Vermutungsebene  
getroffenen Schlussfolgerungen  
BFG 26.3.2020, RV/5100852/2018  
(Anmerkung von Johannes Reiter)

## SERVICETEIL

- 281 Rezensionen
- 282 Bücherliste
- 284 Autorensseite
- U3 Impressum





## SCHRIFTFLEITUNG

Prof. Dr. Bernhard Stüer, Münster/Osnabrück

## HERAUSGEBER

Prof. Dr. Dr. h.c. Thomas von Danwitz,  
Luxemburg

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn

Marion Eckertz-Höfer, Leipzig

Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin

Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück

Prof. Dr. h.c. Wolfgang Kahl, Heidelberg

Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück

Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert, Leipzig

Prof. Dr. Bernhard Stüer

## AUS DEM INHALT

### ABHANDLUNGEN

Jörn Ipsen

Deutschland im Ausnahmezustand – Grund und Grenzen  
administrativer Maßnahmen der Pandemie-Bekämpfung – S. 1037

Jörg Gundel

Der Schutz der – in der EMRK nicht normierten – Berufsfreiheit  
in der Rechtsprechung des EGMR und seine Konsequenzen für  
das Unionsrecht S. 1042

Wilfried Erguth

Faktische Kontrollrestriktion der Judikative versus Einschätzungs-  
prärogative der Verwaltung? – zu BVerfG, Beschl. v. 23.10.2018 –  
1 BvR 2523/13 – DVBl 2019, 42 S. 1050

Corinna Nitsch/Michael Frey

Grundrechte im Zeitalter der Digitalisierung – Die digitale Sphäre  
der Versammlungsfreiheit S. 1054

Maximilian Wormit

Der Dritte Glücksspieländerungsstaatsvertrag – Provisorium für die  
Neuordnung der Sportwettenregulierung S. 1057

Walter Wallmann/Ulrich Keilmann/Marc Gnädinger

Lösungsansätze zur Behebung von Größennachteilen kleinerer  
Gemeinden bei der Allgemeinen Verwaltung S. 1061

### BERICHTE

Vivien Etzcorn

Herausforderungen und Chancen der Exportkontrolle –  
14. Exportkontrolltag in Berlin S. 1063

### RECHTSPRECHUNG

BGH, Beschl. v. 07.04.2020 – 6 StR 52/20

Zur Anwendung des Vorteilsbegriffs bei Bestechlichkeitsdelikten  
auf immaterielle Zuwendungen S. 1072

BVerfG, Ur. v. 05.11.2019 – 1 BvL 7/16

Sanktionen im Sozialrecht – mit Anmerkung Markus Mempel S. 1074

VerfG NRW, Ur. v. 20.12.2019 – VerfGH 35/19

Direktwahl S. 1084

Nds. OVG, Beschl. v. 09.07.2019 – 1 LA 140/18

Umnutzung einer Brennerei im Außenbereich für  
landwirtschaftliches Lohnunternehmen S. 1095

Hess. VGH, Beschl. v. 14.05.2020 – 1 B 1308/20

Zumutbarkeit der Dienstleistung während der  
Corona-Pandemie S. 1097



Heft 16  
15. August 2020  
Seiten 1037–1100  
135. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412016  
PVSt 2421

# 16

Carl Heymanns Verlag

### INHALT 16 · 2020

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

III  
VII

#### Aufsätze

- Deutschland im Ausnahmezustand – Grund und Grenzen administrativer Maßnahmen der Pandemie-Bekämpfung –  
Prof. Dr. Jörn Ipsen, Osnabrück **1037**
- Der Schutz der – in der EMRK nicht normierten – Berufsfreiheit in der Rechtsprechung des EGMR und seine Konsequenzen für das Unionsrecht  
Prof. Dr. Jörg Gundel, Bayreuth **1042**
- Faktische Kontrollrestriktion der Judikative versus Einschätzungsprärogative der Verwaltung? – zu BVerfG, Beschl. v. 23.10.2018 – 1 BvR 2523/13, DVBI 2019, 42  
Prof. Dr. Wilfried Erbguth, Rostock **1050**
- Grundrechte im Zeitalter der Digitalisierung – Die digitale Sphäre der Versammlungsfreiheit  
Corinna Nitsch und Prof. Dr. Michael Frey, Mag. rer. publ., Kehl **1054**
- Der Dritte Glücksspieländerungsstaatsvertrag – Provisorium für die Neuordnung der Sportwettenregulierung  
Rechtsanwalt Dr. Maximilian Wormit, Freiberg **1057**
- Lösungsansätze zur Behebung von Größennachteilen kleinerer Gemeinden bei der Allgemeinen Verwaltung  
Dr. Walter Wallmann, Präsident des Hessischen Rechnungshofs unter Mitarbeit von Direktor HRH Dr. Ulrich Keilmann und Ministerialrat Dr. Marc Gnädinger, Darmstadt **1061**

#### Berichte

- Herausforderungen und Chancen der Exportkontrolle – 14. Exportkontrolltag in Berlin  
Vivien Etkorn, Düsseldorf **1063**

#### Buchbesprechungen

- Hönes: Entstehung des städtebaulichen Denkmalschutzes  
Hönes, in: Eidloth/Ongyerth/Walgern (Hrsg.):

Handbuch Städtebauliche Denkmalpflege  
Hönes: Denkmalschutz in Rheinland-Pfalz  
Davydov/Hönes/Ringbeck/Stellhorn:  
Denkmalschutz Nordrhein-Westfalen  
Regierungsdirektor Assessor iuris Wolfgang Karl  
Göhner, München **1066**

Isensee: Staat und Religion  
Prof. Dr. Dr. h. c. Helmut Goerlich, Leipzig **1069**

Burke: Die Polizeiverordnung  
Dr. Boas Kümper, Münster **1070**

Palandt: Bürgerliches Gesetzbuch  
Rechtsanwalt Prof. Dr. Bernhard Stürer, Münster/  
Osnabrück **1072**

#### Rechtsprechung

##### Bundesgerichtshof

BGH, Beschl. v. 07.04.2020 – 6 StR 52/20  
Zur Anwendung des Vorteilsbegriffs bei Bestechlichkeitsdelikten auf immaterielle Zuwendungen **1072**

##### Bundesverfassungsgericht

BVerfG, Urt. v. 05.11.2019 – 1 BvL 7/16  
Sanktionen im Sozialrecht – mit Anmerkung  
Dr. Markus Mempel, Berlin **1074**

##### Verfassungsgerichte

VerfG NRW, Urt. v. 20.12.2019 – VerfGH 35/19  
Direktwahl **1084**

##### Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe

Nds. OVG, Beschl. v. 09.07.2019 – 1 LA 140/18  
Umnutzung einer Brennerei im Außenbereich für landwirtschaftliches Lohnunternehmen **1095**

Hess. VGH, Beschl. v. 14.05.2020 – 1 B 1308/20  
Zumutbarkeit der Diensterbringung während der Corona-Pandemie **1097**

##### Rechtsprechung in Leitsätzen:

OVG NRW, Beschl. v. 20.05.2020 – 8 B 407/20  
Fahrbuchauflage bei fehlendem Eingang des Anhörungsbogens bei der Bußgeldstelle **1100**

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7132

DOV

73. Jahrgang August 2020  
Heft 16 Seiten 701–748



**Jörg Berkemann**, Konrad Hesse  
1958 – Die „historische“ Antritts-  
vorlesung

**Helmut Philipp Aust**,  
Auslandsaufklärung durch den  
Bundesnachrichtendienst

**Christian Kukuczka/  
Volker Herbolsheimer**, Von der  
zunehmenden Dogmatisierung  
verfassungstheoretischer Postulate

**Wolfgang Ziegler**, Die Ausfertigung  
von mehrteiligen Bebauungsplänen  
und die Erfindung der „gedanklichen  
Schnur“

**Buchbesprechungen**

**BVerfG**, Kopftuchverbot für  
Rechtsreferendarinnen (vgl. Beitrag  
*Kukuczka/Herbolsheimer*)

www.doev.de  
Kohlhammer

16

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

<i>Jörg Berkemann</i> , Hamburg/Berlin, Konrad Hesse 1958 – Die „historische“ Antrittsvorlesung .....	701
<i>Helmut Philipp Aust</i> , Berlin, Auslandsaufklärung durch den Bundesnachrichtendienst – Rechtsstaatliche Einhegung und grundrechtliche Bindungen im Lichte des Urteils des Bundesverfassungsgerichts zum BND-Gesetz .....	715
<i>Christian Kukuczka/Volker Herbolsheimer</i> , Bochum/Gelsenkirchen/Münster, Von der zunehmenden Dogmatisierung verfassungstheoretischer Postulate – Anmerkung zur jüngsten Kopftuchentscheidung des Bundesverfassungsgerichts .....	724

---

## Kleinerer Beitrag

<i>Wolfgang Ziegler</i> , Esslingen a.N., Die Ausfertigung von mehrteiligen Bebauungsplänen und die Erfindung der „gedanklichen Schnur“ .....	731
--	-----

---

## Buchbesprechungen

<i>Marcel Kühn</i> , Bürgerbeeinflussung durch Berichterstattung staatlicher Stellen – Zugleich ein Beitrag zur Dogmatik des staatlichen Informationshandelns ( <i>Heinrich Amadeus Wolff</i> ) .....	733
<i>Wolfgang Schrödter</i> (Hrsg.), Baugesetzbuch, 9. Aufl. 2019 ( <i>Hansjochen Dürr</i> ) .....	734

---

## Rechtsprechung

<i>BVerfG</i> , Beschluss vom 14.1.2020 – 2 BvR 1333/17 – Kopftuchverbot für Rechtsreferendarinnen (vgl. Beitrag <i>Kukuczka/Herbolsheimer</i> ) .....	735
---	-----

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.*

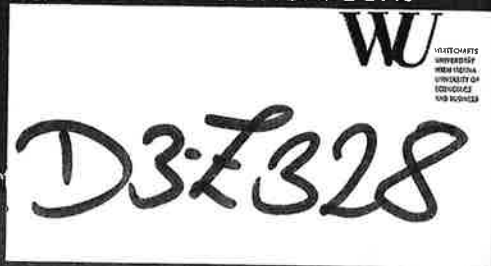
**Prof. Dr. Maximilian  
Haedicke**  
*Universität Freiburg*

**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

Nordemann-Schiffel	Die Marke in MMA und PMMA – ein Überblick _____	245
Tunze	Marke, Unternehmenskennzeichen, Werktitel und Domains im Zwangsvollstreckungs- und Insolvenzverfahren ____	254
Werner/Bartl	„Versand durch Amazon“ – Logistik- und Servicedienstleistungen im Fokus markenrechtlicher Haftung – _____	263
Bugdahl	Rechts am Wald, da steht ein Haus ... – RA-Marken _____	267

## Rechtsprechung

EuGH	China Construction Bank/EUIPO _____	276
EuG	Off-White/EUIPO (OFF-WHITE) _____	282
BGH	INJEKT/INJEX _____	287
BPatG	Fahrradsattel _____	296
BPatG	Carrera _____	303
OLG Frankfurt	Eilverfahren: Widerlegung der Dringlichkeitsvermutung _____	316

# BayVBl. 16/2020



**Bayerische Verwaltung**  
Zeitschrift für öffentliches Recht

D3-Z154

## Herausgeber

*Stephan Kersten*, Präsident des Bayerischen Verwaltungsgerichts a. D.  
*Dr. Markus Möstl*, Professor des öffentlichen Rechts an der Universität Bayreuth

*Dr. h. c. Heino Schöbel*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium der Justiz a. D. – ehemals Leiter des Landesjustizprüfungsamts

*Volkhard Spilarewicz*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium des Innern, für Sport und Integration

## Redaktion

*Dr. Attila Széchenyi M.A.*, Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth



## Aus dem Inhalt

- 541 **Mülder** „Pflege stärken, Engagement belohnen“ – bayerischer Sonderweg beim Pflegegeld
- 546 **Jaburek** Zur Gesetzgebungskompetenz für das Bayerische Landespflegegeld
- 549 **BVerfG** Beschlüsse der EZB zum Staatsanleihekaufprogramm kompetenzwidrig
- 556 **BayVGH** Wasserschutzgebiet; Auslegung; Dargebotsalternativen
- 565 **BVerwG** Reichweite der materiellen Rechtskraft; Präklusion; Unionsrecht

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



## Inhalt

### Abhandlungen

Mülder, „Pflege stärken, Engagement belohnen“ – bayerischer Sonderweg beim Pflegegeld — 541

Jaburek, Zur Gesetzgebungskompetenz für das Bayerische Landespflegegeld. Zugleich Erwiderung auf Mülder, BayVBl. 2020, 541 — 546

### Ausbildung und Prüfung

Lösungsskizze zur Aufgabe 8 der Zweiten Juristischen Staatsprüfung 2016/1 — 570

### Literatur

Zeineddine, Die Methodik der islamischen Jurisprudenz – Usul al-Fiqh (Rohe) — 576

### Notizen

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

### Rechtsprechung

<b>BVerfG</b>	U.v. 05.05.2020	<b>2 BvR 859/15 u. a. (Ls.)</b>	Ultra-vires-Akte; Identitätskontrolle; Gültigkeit oder Auslegung einer Maßnahme von Organen, Einrichtungen und sonstigen Stellen der Europäischen Union; Funktionszuweisung; Rechtsprechungsauftrag; Auslegung nicht mehr nachvollziehbar; objektiv willkürlich; Zustimmungsgesetz; Mindestmaß an demokratischer Legitimation; Verbandskompetenz der Europäischen Union; Finalität; Integrationsprogramm; Prinzip der begrenzten Einzelermächtigung; kontinuierliche Erosion mitgliedstaatlicher Zuständigkeiten; demokratisches Prinzip; Verhältnismäßigkeit; Programm zum Ankauf von Staatsanleihen; offenkundige Umgehung; Haftungsübernahme — 549
			Anmerkung von <i>Stürmer/Wolff</i> — 550
<b>BayVGH</b>	U.v. 08.04.2020	<b>8 N 16.2210</b>	Normenkontrollanträge gegen eine Wasserschutzgebietsverordnung; fehlende Auslegung von Unterlagen; substanzielle Erörterung; keine Heilung (Grundrechtsschutz durch Verfahren); Beachtlichkeit des Verfahrensfehlers — 556
	B.v. 11.05.2020	<b>9 CS 20.378</b>	Änderung der Bauvorlagen nach Nachbarunterschrift; erdgeschossiger Anbau (Hauswirtschaftsraum) als selbstständig benutzbares Gebäude; Bestimmung oder Eignung als Aufenthaltsraum — 561
	U.v. 29.01.2020	<b>4 B 18.2285</b>	Fremdenverkehrsbeitrag; Erledigung eines Vorauszahlungsbescheids; rechtsaufsichtliche Genehmigung der Beitragssatzung; Kostendeckungsprinzip; mittelbarer Vorteil bei Untervermietung eines Ferienhauses; Schätzung des Vorteilssatzes; Indizwirkung eines vom unmittelbar Bevorteilten akzeptierten Vorteilssatzes — 563
<b>BVerwG</b>	B.v. 26.03.2020	<b>3 B 24.19</b>	Rechtskraft; Unionsrecht; Absehen von Anwendung nationaler Vorschriften; Prüfung auch in der Sache; Einlassen in Verhandlung; Geltendmachung eines Ablehnungsgrundes; Antragstellung; Verletzung rechtlichen Gehörs; Ablehnen eines unbedingten Beweisantrages — 565
<b>Wissenswertes für den Rechtsanwalt</b>			
<b>BayVGH</b>	B.v. 06.03.2020	<b>22 B 16.1447</b>	Kostenentscheidung nach übereinstimmender Erledigterklärung; bisheriger Sach- und Streitstand nach Berufungsurteil und vor Vorlage der Nichtzulassungsbeschwerde an das Bundesverwaltungsgericht; Überprüfung eines Streitwertbeschlusses von Amts wegen — 567

**WWM**  
**WERTPAPIER-  
 MITTEILUNGEN**

# Zeitschrift für Wirtschafts- und Bankrecht

**33**

15. August 2020  
 74. Jahrgang  
 Seiten 1513-1556

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

**Redaktion:**

Rechtsanwalt  
 Dr. Christopher Kienle,  
 Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
 Dr. Andreas Lange,  
 Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Tobias Lettl,  
 Potsdam

Rechtsanwalt  
 Dr. Helmut Merkel,  
 Frankfurt a. M.

Arne Wittig,  
 Essen

**Redaktionsbeirat:**

Rechtsanwalt  
 Thorsten Höche,  
 Berlin

Vizepräsident des BGH  
 Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
 Karlsruhe

Rechtsanwältin  
 Dr. Anna Heidelberg,  
 Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. mult.  
 Klaus J. Hopt,  
 Hamburg

Rechtsanwältin  
 Dr. Karen Kuder,  
 Frankfurt a. M.

Richterin am BGH  
 Ilse Lohmann,  
 Karlsruhe

Prof. Dr. Peter O. Mülbert,  
 Mainz

WERTPAPIER-  
 MITTEILUNGEN  
 TEIL IV

Postverlagsort Frankfurt a. M.

**AUS DEM INHALT:**

**D3-Z187  
 +Beil.**

**Sonderbeilage**

Dr. Christian Grüneberg, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe  
 Aktuelle höchstrichterliche Rechtsprechung zur Bürgschaft

**Seite 1513**

Univ.-Prof. Dr. Marc-Philippe Weller, Licencié en droit (Montpellier), und wiss. Mitarbeiterin Vanessa Grifo, Heidelberg  
 Schadensersatz nach Cyberangriffen  
 – Ansprüche, Gerichtsstand und anwendbares Recht –

**Seite 1521**

Rechtsanwälte Dr. Konstantin von Busekist, Düsseldorf, Thorsten Höche, Berlin, und Swen Scholtyssek, Hamburg  
 Ein Strafrecht für Verbände?  
 – Der Entwurf für ein „Gesetz zur Stärkung der Integrität in der Wirtschaft“ –

**Seite 1532**

BGH, 7.7.2020 – XI ZR 542/18  
 Verpflichtung, den Darlehensbetrag für einen vereinbarten Zeitraum auf Abruf bereit zu halten, als Leistung der Bank

**Seite 1535**

BGH, 30.6.2020 – II ZR 8/19  
 Keine Anfechtung eines selbständigen Beschlusses über die Bestellung eines besonderen Vertreters wegen des Fehlens von Anhaltspunkten für das Bestehen von Ersatzansprüchen, wenn ein wirksamer Beschluss zur Geltendmachung der Ersatzansprüche vorliegt; konzernrechtliche Haftungsansprüche als Ersatzansprüche im Sinne von § 147 Abs. 1 Satz 1 AktG

**Seite 1548**

BGH, 2.7.2020 – VII ZA 3/19  
 Wirksame Pfändung als Voraussetzung der Überweisung einer gepfändeten Forderung; keine Nichtigkeit der Pfändung bei Nichtbeachtung von Pfändungsschutzvorschriften

**Seite 1555**

Brüssel aktuell



## Inhaltsverzeichnis

### Sonderbeilage

Dr. Christian Grüneberg, Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe  
Aktuelle höchstrichterliche Rechtsprechung zur Bürgschaft

### Beiträge

Univ.-Prof. Dr. Marc-Philippe Weller, Licencié en droit (Montpellier), und wiss. Mitarbeiterin Vanessa Grifo, Heidelberg

Schadensersatz nach Cyberangriffen  
– Ansprüche, Gerichtsstand und anwendbares Recht –

1513

Rechtsanwälte Dr. Konstantin von Busekist, Düsseldorf, Thorsten Höche, Berlin, und Swen Scholtyssek, Hamburg

Ein Strafrecht für Verbände?  
– Der Entwurf für ein „Gesetz zur Stärkung der Integrität in der Wirtschaft“ –

1521

### Rechtsprechung

#### Bankrecht und Kapitalmarktrecht

- |                   |          |               |  |      |
|-------------------|----------|---------------|--|------|
| Bundesgerichtshof | 7.7.2020 | XI ZR 320/18* | Zur Anwendung von § 524 Abs. 4 ZPO bei teilweiser Rücknahme des klägerischen Berufungsantrags und Verwerfung im Übrigen, wenn in erster Instanz die Klage abgewiesen und deshalb nicht über die Hilfswiderklage der beklagten Partei entschieden worden ist und in zweiter Instanz nach Berufungseinlegung durch die Klägerseite die beklagte Partei ihren Widerklageantrag nicht mehr vom Erfolg der Klage abhängig macht | 1530 |
| Bundesgerichtshof | 7.7.2020 | XI ZR 542/18  | Verpflichtung, den Darlehensbetrag für einen vereinbarten Zeitraum auf Abruf bereit zu halten, als Leistung der Bank (Bestätigung von BGH, 24.3.2020, WM 2020, 1204 Rdn. 11)   | 1532 |

#### Gesellschaftsrecht

- |                   |           |               |  |      |
|-------------------|-----------|---------------|--|------|
| Bundesgerichtshof | 30.6.2020 | II ZR 8/19*   | Keine Anfechtung eines selbständigen Beschlusses über die Bestellung eines besonderen Vertreters wegen des Fehlens von Anhaltspunkten für das Bestehen von Ersatzansprüchen, wenn ein wirksamer Beschluss zur Geltendmachung der Ersatzansprüche vorliegt; konzernrechtliche Haftungsansprüche als Ersatzansprüche im Sinne von § 147 Abs. 1 Satz 1 AktG   | 1535 |
| Bundesgerichtshof | 18.6.2020 | III ZR 258/18 | Keine Pflicht eines als Geschäftsführer einer Berufsgenossenschaft im Nebenamt bestellten Dienstordnungsangestellten, der neben der auf seine allgemeine Tätigkeit entfallenden Nebentätigkeitsvergütung eine weitere pauschale Vergütung für Lehr-, Unterrichts-, Vortrags- und Prüfungstätigkeiten erhalten sollte, für eine Vertragsgestaltung zu sorgen, die seinem Dienstherrn eine erleichterte Kontrolle der später tatsächlich erbrachten Leistungen und deren Zuordnung zu den beiden vereinbarten Vergütungsformen ermöglichte | 1540 |

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung


- |                   |           |             |   |      |
|-------------------|-----------|-------------|---|------|
| Bundesgerichtshof | 18.6.2020 | I ZB 83/19  | Keine Anwendung des § 547 Nr. 4 ZPO bei Fortfall eines Bevollmächtigten im Parteiprozess (hier im Vollstreckbarerklärungsverfahren)   | 1544 |
| Bundesgerichtshof | 6.3.2020  | V ZR 329/18 | Kein Anspruch auf Duldung der Zwangsversteigerung entsprechend § 749 Abs. 1 BGB, wenn für mehrere Personen als Gesamtberechtigte nach § 428 BGB ein Nießbrauch an einem Grundstück bestellt ist | 1546 |

Bundesgerichtshof	2.7.2020	VII ZA 3/19	Wirksame Pfändung als Voraussetzung der Überweisung einer gepfändeten Forderung; keine Nichtigkeit der Pfändung bei Nichtbeachtung von Pfändungsschutzvorschriften	1548
Bundesgerichtshof	9.7.2020	IX ZB 38/19	Zur Berechnung des Lebensbedarfs der unterhaltsberechtigten Person durch das Insolvenzgericht als besonderes Vollstreckungsgericht; Kindergeld auch dann kein Einkommen im Sinne des § 850c Abs. 4 ZPO, wenn das Kind erste unterhaltsberechtigter Person im Sinne des § 850c Abs. 1 Satz 2 ZPO ist; Berechnung des Besserungszuschlags allein aus dem sozialrechtlichen Regelbedarf	1550
Bundesgerichtshof	9.7.2020	IX ZR 304/19*	Fortbestand der Prozessführungsbefugnis des Zwangsverwalters in einem laufenden Passivprozess, wenn die Zwangsverwaltung nach Rücknahme des Antrags auf Zwangsverwaltung aufgehoben wird	1552
Bundesgerichtshof	16.7.2020	IX ZB 14/19	Keine sofortige Beschwerde gegen die Entscheidung des Insolvenzrichters, wenn der Rechtspfleger eine Berichtigung oder Ergänzung der Insolvenztabelle abgelehnt hat und dagegen Erinnerung eingelegt worden ist	1554

## Dokumentation

Brüssel aktuell


Deutsche EU-Ratspräsidentschaft – Prioritäten in der Finanzmarktregulierung; Bankenunion und Binnenmarkt für Banken; Kapitalmarktunion – Ausbau der Finanzierungsquellen; Sustainable finance, Digitalisierung und weitere Herausforderungen



# 16. Immobilien tag der Börsen-Zeitung

23. September 2020 Informationen: Tel. +49 69 2732 553

**Börsen-Zeitung**



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

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

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

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

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

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

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Axel Harns, Torsten Ulrich, Dr. Jens Zinke

Telefon Redaktion: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Heike Back (0 69) 27 32-172, E-Mail: H.Back@wmrecht.com;

Sekretariat: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de

Anzeigen: Ralf Becker (0 69) 27 32-553, E-Mail: r.becker@wmrecht.de; Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142; Telefax (0 69) 23 26 85

Satz: mediaTEXT Jena GmbH, Richard-Sorge-Straße 6a/b, 07747 Jena, E-Mail: info@mediatext.de

Druck: Offsetdruckerei E. Sauerland GmbH, Am Spitalacker 1, 63571 Gelnhausen, Telefon (0 60 51) 5 38 38-10.

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 97,90 (inkl. MwSt.) + € 7,95 Versandkostenzuschlag (inkl. MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 9,10 Versandkostenzuschlag. Für Mitglieder der ARGE Bank- und Kapitalmarktrecht gibt es für die Dauer des Fachanwaltslehrgangs einen Rabatt von 50 % auf den Abonnementpreis.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

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

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2020 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

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

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

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

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

# ZHR

Zeitschrift  
Handelsrecht und

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

D3-Z193

4

**Peter Hemeling**

Editorial: Ad-hoc-Publizität nach dem neuen  
Emittentenleitfaden der BaFin –  
Ist das Ende der Fahnenstange erreicht? (397)

**Sebastian Herrler**

Das Vergütungsvotum der Hauptversammlung (408)

**Erik Röder**

Die Personengesellschaft mit beschränkter Haftung:  
Eine Lücke im deutschen Gesellschaftsrecht (457)

**Frederick Rieländer**

Die Umfirmierung der Kapitalgesellschaft  
im Insolvenzverfahren (507)

Literatur (544)

# Inhalt

## Editorial

- Peter Hemeling*, Ad-hoc-Publizität nach dem neuen Emittentenleitfaden der BaFin – Ist das Ende der Fahnenstange erreicht? ..... 397

## Abhandlungen

- Sebastian Herrler*, Das Vergütungsvotum der Hauptversammlung ..... 408
- Erik Röder*, Die Personengesellschaft mit beschränkter Haftung: Eine Lücke im deutschen Gesellschaftsrecht ..... 457
- Frederick Rieländer*, Die Umfirmierung der Kapitalgesellschaft im Insolvenzverfahren ..... 507

## Literatur

- Daniel Mattig*, Gleichbehandlung im europäischen Kapitalmarktrecht (Rezensent: Prof. Dr. Christoph Kumpan, LL.M.) ..... 544



## Zeitschrift für das gesamte Handelsrecht und Wirtschaftsrecht

Begründet 1858 von L. Goldschmidt

Herausgegeben von

Professor Dr. *Matthias Habersack*, Ludwig-Maximilians-Universität München

Professor Dr. Dr. h. c. mult. *Karsten Schmidt*, Bucerius Law School, Hamburg

Professor Dr. Dr. h. c. *Wolfgang Schön*, Max-Planck-Institut für Steuerrecht und Öffentliche Finanzen, München

gemeinsam mit

Professor Dr. *Gregor Bachmann*  
Humboldt-Universität zu Berlin

Professor Dr. Dres. h. c. *Theodor Baums*  
Universität Frankfurt/Main

Professor Dr. *Martin Burgi*  
Ludwig-Maximilians-Universität München

Professor Dr. *Florian Drinhausen*  
Rechtsanwalt, Frankfurt/Main

Dr. *Christian Grüneberg*  
Richter am Bundesgerichtshof, Karlsruhe

Dr. *Peter Hemeling*  
Rechtsanwalt, München

Dr. *Rainer Krause*  
Rechtsanwalt, Düsseldorf

Professor Dr. *Thomas Mayen*,  
Rechtsanwalt, Bonn

Professor Dr. *Peter O. Mühlbert*  
Universität Mainz

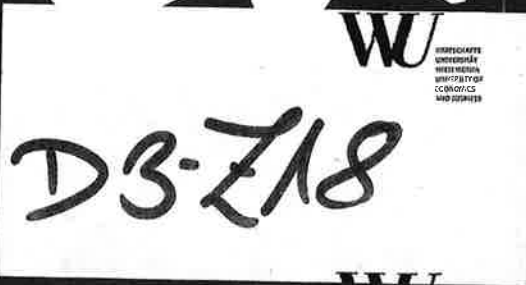
Professor Dr. Dr. h. c. mult. *Peter-Christian*  
*Müller-Graff*

Universität Heidelberg

Professor Dr. *Lutz Strohn*

Richter am Bundesgerichtshof a. D., Karlsruhe

Dr. *Kathrin Westermann*  
Rechtsanwältin, Berlin



Hausdurchsuchung

Ausgleichsanspruch des Behandlers für  
Entfallene Behandlungsleistungen

VfGH zu den bisherigen  
COVID-19-Maßnahmen

Kündbarkeit eines Markenlizenzvertrags trotz  
Ausschluss des Kündigungsrechts

Die Tücken des Frühwarnsystems nach  
§ 45 a AMFG

Von „Green Bonds“ zum „Green Deal“  
Nachhaltigkeit am Kapitalmarkt

Vertragsverletzungsverfahren als Entscheidungen  
Über Grundwerte der EU



FACHZEITSCHRIFT FÜR  
WIRTSCHAFTSRECHT  
31. Jg, Heft 08, August 2020

Zitiervorschlag:  
ecolex 2020, Seite  
ecolex 2020/Nummer

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

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

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

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

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

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

HAUSDURCHSUCHUNG

Überblick & Must-Knows zu Hausdurchsuchungen im finanzstrafbehördlichen Verfahren 664  
Christoph Haid / Marco Thorbauer

CHECKLISTE: Hausdurchsuchung 667  
Guido Kucsko

Zivilrechtliche Hausdurchsuchung und Beweissicherung nach Enforcement Directive und § 151 b PatG 669  
Thomas Adocker

Beschlagnahme und Sicherung von Beweismitteln im Fall der Verletzung von IP-Rechten 673  
Egon Engin-Deniz

EDITORIAL

Keine Entschädigungen für COVID-19-Beschränkungen: Die Würfel sind gefallen! (oder doch nicht?) 661  
Kerstin Holzinger

Impressum U3

ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT

Das Virus am Bau 675  
Harald Fux / Felix Michael Klement / Felix Taub

Der Ausgleichsanspruch des Behandlers für entfallene Behandlungsleistungen 680  
Tanja Verbunkic

Grundlegendes zur Vertretungsmacht des Bürgermeisters für Gemeindegeschäfte 684  
René Renner

OGH 18. 11. 2019, 8 Ob 93/19 p • Rechtstitel der Nutzungsbefugnisse eines Wohnungseigentümers (Sigrid Rärh) 686  
OGH 3. 4. 2020, 5 Ob 33/20 v • Unterlassungsanspruch zwischen Miteigentümern gehört auf streitigen Rechtsweg 687

OGH 27. 2. 2020, 8 Ob 142/19 v • Werkvertrag: Bankgarantie statt Hafrrücklass als Sicherheit 687  
OGH 26. 2. 2020, 1 Ob 16/20 i • Bank muss keine (Negativ-)Zinsen zahlen! 688  
OGH 20. 2. 2020, 5 Ob 223/19 h • Vorkaufsrecht beschränkt Verteilungsgerechtigkeit iSd § 5 Abs 2 WEG 688  
OGH 19. 2. 2020, 7 Ob 191/19 t • Mehrkosten wegen bedingt geeigneten Materials – Fragen der Wampflicht (Alexandra Stoffl) 689

OGH 25. 4. 2020, 8 Ob 114/19 a • Mangelhafte Fliesen: Haftung für Hersteller? 689  
OGH 28. 1. 2020, 4 Ob 209/19 t • Zur Haftung der Bank wegen fehlerhafter Zuordnung eines Sparbuchs 690  
OGH 26. 2. 2020, 9 Ob 78/19 i • Schadenersatzanspruch der Subunternehmerin gegen Auftraggeber vom Schutzzweck des BVergG 2006 erfasst? 690

OGH 26. 2. 2020, 1 Ob 5/20 x • Schadenersatz wegen vorsätzlicher sittenwidriger Schädigung gem § 826 BGB für unrichtige Zertifikatsprospekte 690

OGH 30. 4. 2020, 5 Ob 168/19 w • „Kuh-Attacke“ – Verschulden 1:1 690  
OGH 26. 3. 2020, 1 Ob 40/20 v • Anspruch auf Rückzahlung zu viel (voraus-)bezahlter Betriebskosten (Marie-Therese Hartlieb) 691

OGH 26. 2. 2020, 1 Ob 25/20 p • Aufhebung eines Berufungsurteils wegen einer widersprüchlichen Sachverhaltsgrundlage nach Abänderung einer Feststellung des ErstG 693

OGH 19. 2. 2020, 7 Ob 22/20 s • Verschärftes Transparenzgebot für Heimvertragsklauseln? (Thomas Schoditsch) 693  
OGH 23. 10. 2019, 7 Ob 113/19 x • Sittenwidrigkeit der Herzinfarkt-/Schlaganfallklausel 694  
OGH 23. 10. 2019, 7 Ob 133/19 p • Indexklausel bei einer Lebensversicherung 695  
OGH 18. 9. 2019, 7 Ob 81/19 s • Betriebshaftpflicht- und erweiterte Produkthaftpflichtversicherung 695  
OGH 23. 10. 2019, 7 Ob 142/19 m • Feuerversicherung: Schimmelbefall aufgrund von Durchfeuchtung des Gebäudes mit Löschwasser 697

DISPUTE RESOLUTION

OGH 23. 1. 2020, 6 Ob 216/19 m • Einfacher Nebenintervenient muss nicht an Ruhensvereinbarung beteiligt sein 698  
OGH 6. 3. 2020, 18 OCg 7/19 g • Zur Berücksichtigung der Relativität des ordre public im Aufhebungsverfahren eines Schiedsspruchs (Michael Komuczek) 698

OGH 5. 5. 2020, 3 Ob 179/19 y • Subsidiäre Anwendung des § 1416 ABGB im Verteilungsverfahren 700  
OLG Wien 12. 7. 2018, 1 R 87/18 y • Geltendmachung der Kosten des EV-Verfahrens (Adolf Zemann) 700  
OGH 15. 4. 2020, 9 Ob 55/19 g • Aushändigung einer Kopie einer automationsunterstützt erstellten Ausfertigung durch die Behörde ist eine wirksame Zustellung 701

OGH 14. 5. 2020, 8 Ob 5/20 y	• Ein Fortführungsantrag nach § 195 StPO schließt die Wiederaufnahmsklage nicht aus	701
OGH 27. 2. 2020, 8 ObS 13/19 y	• Entgeltsicherung nach Vollbeendigung eines Vereins	701
EuGH 26. 3. 2020, C-215/18	• Internationale Zuständigkeit für Klagen nach der FluggastrechteVO bei Pauschalreisen	702
EuGH 9. 7. 2020, C-343/19	• Voodoo-Schadenersatzrecht: Durch die Übergabe des mangelhaften Fahrzeugs kommt es zu einer Sachbeschädigung an demselben	702

## GESELLSCHAFTSRECHT

<b>Haftung der Geschäftsleiter für unzulässige Zahlungen nach materieller Insolvenz – Deckungsumfang der D&amp;O-Versicherung</b> Gabriel Ebner / Elisabeth Keplinger		704
<b>Renaissance von Break-Up-Fees? Ein Deal-Protection-Instrument auf dem kapitalerhaltungsrechtlichen Prüfstand</b> Armin Assadi / Teresa Stüttler		708
OGH 20. 2. 2020, 6 Ob 166/19 h	• Zum allgemeinen, umfassenden Bucheinsichtsrecht eines GmbH-Gesellschafters	710
OGH 25. 3. 2020, 6 Ob 189/19 s	• Zur Haftung des Geschäftsführers einer Komplementär-GmbH bei der Abgabe von Ertragsteuererklärungen und zur actio pro socio	711
OGH 23. 4. 2020, 6 Ob 154/19 v	• OGH klärt umstrittene Rechtsfrage bei vertikaler Downstream-Kreditgewährung in der Krise ( <i>Arno Zimmermann</i> )	711

## WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

<b>Kündbarkeit eines Markenlizenzvertrags trotz Ausschluss des Kündigungsrechts</b> Claudia Csáky		714
OGH 30. 3. 2020, 4 Ob 34/20 h	• Keine Zurechnung von UWG-Verstößen wegen gemeinsamen Geschäftsführers ( <i>Marie Hornyik</i> )	717
OGH 21. 2. 2020, 4 Ob 13/20 w	• Wer trägt die Beweislast für den Werkcharakter? ( <i>Guido Kucsko</i> )	718
OGH 21. 2. 2020, 4 Ob 151/19 p	• OGH zur (Un-)Anwendbarkeit von <i>Martin Y Paz</i> auf „branchenaufteilende“ Lizenzverträge	719
EPA-GBK Stellungnahme vom 14. 5. 2020, G 3/19	• EPA: Kehrtwende beim Schutz von Pflanzen(teilen) ( <i>Adolf Zemana</i> )	720

## ARBEITSRECHT

<b>Die Tücken des Frühwarnsystems nach § 45 a AMFG</b> Stefan Kühnteubl / Karin Pusch		721
<b>COVID-19: Anspruch auf Ersatz von Verdienstentgang für Unternehmer?</b> Ernst Eypeltauer		725
OGH 27. 2. 2020, 8 ObA 1/20 k	• Angemessenes Entgelt einer Operationsassistentin	728
OGH 26. 2. 2020, 9 ObA 124/19 d	• Transparenzgebot bei Ausbildungskostenrückersatzvereinbarungen	730

## STEUERRECHT

<b>BFH-Rechtsprechungsübersicht (II)</b> Martin Klokár / Andreas Langer / Matthias Mayer / Katharina Moldaschl / Selina Siller / Annika Streicher		731
BFG 8. 1. 2020, RV/7104732/2018	• Freiwillige Krankenzusatzversicherung als Betriebsausgabe ( <i>Lejla Tubohjaković/Larisa Benzar</i> )	734
BFG 11. 2. 2020, RV/4100436/2017	• Schweizer Arbeitslosengeld nach dem DBA Schweiz ( <i>Christian Knotzer/Nicholas Pacher</i> )	736

## ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

<b>Sustainable Finance (I)</b> Christian Schöller / Sarah Pichler		739
<b>Entschädigungsansprüche für Betretungsverbote und Betriebsschließungen aufgrund von COVID-19-Maßnahmen (II)</b> Samy Assadi / Martin Cvíkl / Daniel P. Schmidt		743
VwGH 7. 5. 2020, Ra 2018/04/0146	• Nebenrecht und weitere Betriebsstätte im Bestattungsgewerbe ( <i>Edmund Primosch</i> )	747
VwGH 3. 3. 2020, Ro 2017/04/0001	• Gewerbeumfang von „Ingenieurbüros“, insb für Innenarchitektur ( <i>Edmund Primosch</i> )	748
VwGH 14. 4. 2020, Ra 2017/06/0199	• „Nebenanlage“ im Sbg Baurecht ( <i>Edmund Primosch</i> )	749

## EUROPA

<b>Neues aus Europa – Aktuelle Rechtsetzung und Entscheidungen der EU</b> Ulrike Giera / Maximilian Hautzenberg / Markus-Florian Rummel		749
<b>Vertragsverletzungsverfahren als Entscheidungen über die Grundwerte der EU</b> Viktoria Baumgartl		750
<b>Rechtsprechungsübersicht Europäische Gerichte</b> Agnes Balthasar-Wach		753

## NACH REDAKTIONSSCHLUSS

<b>Der VfGH zu den bisherigen COVID-19-Maßnahmen!</b> Thomas Rabl / Sarita Illo Ortner		756
---	--	-----

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

WU  
D3-Z196  
WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Das gesamte Recht der Personen- und Kapitalgesellschaften mit  
Handels- und Kapitalmarktrecht, Insolvenz-, Steuer- und Bilanzrecht

## Herausgeber

Prof. Dr. Holger Altmeyen  
Prof. Dr. Alfred Bergmann  
Prof. Dr. Wulf Goette  
Prof. Dr. Jürgen Götz  
Prof. Dr. Mathias Habersack  
Prof. Dr. Joachim Hennrichs  
Prof. Dr. Dieter Leuring  
Prof. Dr. Hanno Merkt  
Prof. Dr. Peter O. Mülbert  
Dr. Bernhard Schaub  
Dr. Kersten von Schenck  
Dr. Sven H. Schneider  
Prof. (em.) Dr. Dres. h. c.  
Harm Peter Westermann  
Dr. Hildegard Ziemons  
[www.nzg.beck.de](http://www.nzg.beck.de)

## Aus dem Inhalt

- T. Karrenbrock/B. Becker-Inglau*  
Handlungsfähigkeit des GmbH-Aufsichtsrats in  
Krisenzeiten 921
- D. Graewel/St. von Harder*  
Vertrauensentzug durch die Hauptversammlung:  
hat der Aufsichtsrat den Vorstand vor einer Abberufung  
anzuhören? 926
- F. Gegler*  
Die Einzelfallausnahme des übernahmerechtlichen  
Acting in Concert 931
- H. Anzinger*  
Bekämpfung von Unregelmäßigkeiten bei der  
Rechnungslegung einschließlich Betrug 938
- P. O. Mülbert*  
Klaus J. Hopt zum 80. Geburtstag 946
- BGH*  
Anwachsung eines Gesellschaftsanteils als ausgleichs-  
pflichtige Schenkung 947
- OLG Hamm*  
Zustimmungserfordernis des Aufsichtsrats zu  
Verträgen mit einem Aufsichtsratsmitglied 949
- OLG Düsseldorf*  
Abgrenzung einer Zweckänderung iSv § 33 I 2 BGB von  
einer schlichten Änderung einer Satzungsbestimmung  
iSv § 33 I 1 BGB 956



C.H. BECK

14. August 2020  
23. Jahrgang S. 921–960





# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 24/2020

## Inhalt

### Aufsätze

- T. Karrenbrock/B. Becker-Inglau, Handlungsfähigkeit des GmbH-Aufsichtsrats in Krisenzeiten 921
- D. Graewel/St. von Harder, Vertrauensentzug durch die Hauptversammlung: hat der Aufsichtsrat den Vorstand vor einer Abberufung anzuhören? 926
- F. Gehler, Die Einzelfallausnahme des übernahmerechtlichen Acting in Concert 931

### Dokumentation

- Arbeitskreis Bilanzrecht Hochschullehrer Rechtswissenschaft, Bekämpfung von Unregelmäßigkeiten bei der Rechnungslegung einschließlich Betrug – Denkbare weitere Schritte zur Reform von Abschlussprüfung, Bilanzkontrolle und Corporate Governance 938

### Personalien

- P. O. Mülbert, Klaus J. Hopt zum 80. Geburtstag 946

### Literatur

- M. Jaletzke/W. Henle, M&A Agreements in Germany (K. J. Müller) 946

## Rechtsprechung

### Personengesellschaftsrecht

- BGH 3. 6.20 – IV ZR 16/19 Anwachsung eines Gesellschaftsanteils als ausgleichspflichtige Schenkung 947

### Kapitalgesellschaftsrecht

- OLGHamm 4. 3.20 – I-8 U 32/19 Zustimmungserfordernis des Aufsichtsrats zu Verträgen mit einem Aufsichtsratsmitglied 949

### Vereinsrecht

- OLGDüsseldorf 28. 2.20 – I-3 Wx 214/19 Abgrenzung einer Zweckänderung iSv § 33 I 2 BGB von einer schlichten Änderung einer Satzungsbestimmung iSv § 33 I 1 BGB 956

### Verfahrens- und Kostenrecht

- OLGDresden 25. 5.20 – 8 W 298/20 Bestellung eines Prozesspflegers für führungslose beklagte GmbH 958

BFH	3. 12. 19 – VIII R 43/18	Steuerbarkeit des Entzugs von Aktien aufgrund einer Kapitalherabsetzung auf Null samt Bezugsrechtsausschlusses für die anschließende Kapitalerhöhung (Ls.)	960
BFH	3. 12. 19 – XR 6/18	Investitionszulage und Betriebsausgaben bei Berechnung von Überentnahmen (Ls.)	960
FG Münster	26. 3. 20 – 8 K 1192/18 F	Keine Kapitaleinkünfte durch Überführung von vor 2009 erworbenen Aktien vom Betriebs- ins Privatvermögen (Ls.)	960

## Fachanwalts-Lehrgang Handels- & GesR



Corona-verhaltenskonformer Ablauf geplant

**München**

Start: 22.10.2020

**Frankfurt/M.**

Start: 18.03.2021

Weitere Informationen finden Sie unter [www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

**ARBBER**  
seminare

Anwaltsfortbildung

Tel. 07066 - 90 08 0  
Fax 07066 - 90 08 22  
Kontakt@ARBBER-seminare.de  
[www.ARBBER-seminare.de](http://www.ARBBER-seminare.de)

## Aus- und Weiterbildungsanzeigen auch online!

Ihre Aus- und Weiterbildungsanzeige erscheint auch online unter

[www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen](http://www.beck-stellenmarkt.de/Veranstaltungen)

- Erhöhte Reichweite durch Online-Präsenz von 6 Wochen
- Präsentation als Teaser- und Layout-Variante
- Verlinkung auf URL, falls angegeben



ISSN 1434-9272

### NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

#### Schriftleitung:

Rechtsanwalt Professor Dr. Martin Weber.  
Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M.; Telefon: (0 69) 75 60 91-0; Telefax: (0 69) 75 60 91-49; E-Mail: NZG@beck-frankfurt.de

#### Verlagsredaktion:

Rechtsanwalt Professor Dr. Martin Weber (verantwortlich für den Textteil).

#### Manuskripte:

Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H. BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht

zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H. BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München.

Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589.  
Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-604, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: *Bertram Mehling*.

**Verlag:** Verlag C.H. BECK oHG, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Dreimal im Monat.

**Bezugspreise 2020:** Jährlich € 449,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis für Bezieher unserer Zeitschrift NJW € 409,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 16,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitel und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

#### KundenServiceCenter:

Telefon: (0 89) 3 81 89-750, Telefax: (0 89) 3 81 89-358, E-Mail: kundenservice@beck.de

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

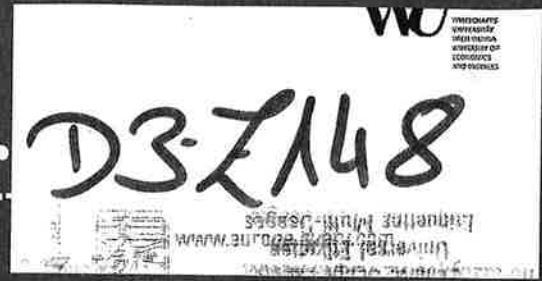
Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

Druck: NOMOS Druckhaus, In den Lissen 12, 76547 Sinzheim.



[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht



Im Zusammenarbeit mit der  
Neuen juristischen Wochenschrift  
herausgegeben von  
Prof. Dr. Meinrad Dreier  
Prof. Dr. Heiko Fuchs  
Prof. Dr. Klaus Englert  
Wolfgang Jäger  
Günther Janßen  
Reinhard Janßen  
Prof. Dr. Ralf Leinemann  
Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt  
Dr. Klaus Timuth  
Prof. Dr. Gerd Weizke  
Dr. Marc Opler  
Prof. Dr. Frank Seiers  
Dr. Hans-Joachim Trieb  
Wagner Decher  
Ulrich Schröder

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

Mit Editorial von K. Englert,  
Ausbildungsstufe für Baujuristen  
in Deutschland (S. 481)

## Aus dem Inhalt

<i>F. Lebkücher</i> Schadensersatz anhand fiktiver Mangelbeseitigungskosten nach Rücktritt?	483
<i>J. B. Böhme</i> Verzicht auf einen Teilnahmewettbewerb nach erfolglosem Verhandlungsverfahren mit Teilnahmewettbewerb oder wettbewerblichem Dialog?	486
<i>W. Krohn/D. Müller</i> Kaufst du noch – oder kooperierst du schon? – Das Erfordernis eines „kooperativen Konzepts“ bei öffentlichen Kooperationen	491
<i>O. Hattig/T. Oest</i> Keine abstrakt quantitative Beschränkung des Nachunternehmereinsatzes	494
<i>H.-J. Prieß/P. Fritton/L. v. Rummel</i> Das Ende des „bösen Scheins“ durch den BGH im Verfahren nach § 46 EnWG	498
<i>BGH</i> Keine Werklohnfälligkeit für mangelhaftes Werk durch Verjährung des Erfüllungsanspruchs des Bestellers	502
<i>OLG Celle</i> Wirksamkeit per E-Mail getroffener Honorarvereinbarungen	515
<i>EuGH</i> Vergaberechtsfreiheit von Zuständigkeitsübertragungen – Stadt Pori	528
<i>OLG Frankfurt a. M.</i> Verhältnismäßigkeits- und Geheimwettbewerbsgrundsatz – Polizeipräsidium Osthessen	541

# 8/2020



# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

## NZBau 8/2020

August 2020 · 21. Jahrgang 2020 · Seite 481–552

Schriftleitung: Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs, Mönchengladbach

Redaktion: Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A.; Rechtsanwältin Kerstin Korn, Frankfurt a. M.



## Inhalt

Editorial	<i>K. Englert</i> , Ausbildungssteppe für Baujuristen in Deutschland	481	
Aufsätze	<i>F. Lebkücher</i> , Schadensersatz anhand fiktiver Mangelbeseitigungskosten nach Rücktritt?	483	
	<i>J. B. Böhme</i> , Verzicht auf einen Teilnahmewettbewerb nach erfolglosem Verhandlungsverfahren mit Teilnahmewettbewerb oder wettbewerblichem Dialog?	486	
	<i>W. Krohn/D. Müller</i> , Kaufst du noch – oder kooperierst du schon? – Das Erfordernis eines „kooperativen Konzepts“ bei öffentlichen Kooperationen	491	
Entscheidungsbesprechungen	<i>O. Hattig/T. Oest</i> , Keine abstrakt quantitative Beschränkung des Nachunternehmereinsatzes (zu EuGH, NZBau 2019, 792)	494	
	<i>H.-J. Prieß/P. Friton/L. von Rummel</i> , Das Ende des „bösen Scheins“ durch den BGH im Verfahren nach § 46 EnWG (zu BGH, NZBau 2020, 467)	498	
Literatur	<i>K. D. Kapellmann/B. Messerschmidt</i> , VOB Teile A und B ( <i>A. Boldt</i> )	500	
	<i>B. Linke u.a.</i> , VO (EG) 1370/2007. Verordnung über öffentliche Personenverkehrsdienste auf Schiene und Straße ( <i>C. Antweiler</i> )	501	
Rechtsprechung			
Privates Baurecht			
BGH	28. 5.20 – VII ZR 108/19	Keine Werklohnfälligkeit durch Verjährung des Erfüllungsanspruchs	502
OLG Naumburg	16. 12. 19 – 12 U 114/19	Bedeutung des Baugrundrisikos für Bestimmung der geschuldeten Leistungen	504
OLG Düsseldorf	19. 12. 19 – I-5 U 52/19	Keine Annahmeverzugsentschädigung für isoliert allgemeine Geschäftskosten	509
LG Essen	3. 3. 20 – 9 O 321/17	Grds. keine Vertragspflicht zum Nachweis ordnungsgemäßer Abfallentsorgung	513
LG Bremen	14. 2. 20 – 4 O 1372/12	Haftung von Dachdecker und Zimmermann bei übersehenem Schädlingsbefall	514

## Recht der Architekten und Ingenieure

OLG Celle 1. 4. 20 – 14 U 185/19  
OLG Dresden 12. 12. 19 – 10 U 35/18

Wirksamkeit per E-Mail getroffener Honorarvereinbarungen 515  
Umfang d. Verjährungshemmung bei beziff. Schadensersatzklage gg. Architekten 518

## Vergaberecht

EuGH 18. 6. 20 – C-328/19  
OLG Celle 24. 10. 19 – 13 Verg 9/19  
OLG Frankfurt a. M. 18. 2. 20 – 11 Verg 7/19  
OLG Hamburg 20. 3. 19 – 1 Verg 1/19  
OLG Naumburg 18. 10. 19 – 7 Verg 4/19

Vergaberechtsfreiheit von Zuständigkeitsübertragungen – Stadt Pori 528  
De facto-Vergabe bei Änderungen vor Auftragserteilung – Regionallos 3 535  
Verhältnismäßigkeits- u. Geheimwettbewerbsgrundsatz – Polizeipräsidium O. 541  
Losentscheid bei gleichen Angeboten – Steinstreusalz 545  
Gestattung des vorzeitigen Zuschlags – FRS BAB 9 Droyßig 549

## Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V

ISSN 1439-6351

### NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

#### Schriftleitung (v. i. S. d. P.):

Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (0 61 31) 39-25672, Telefax: (0 61 31) 39-25675, E-Mail: m.dreher@uni-mainz.de; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (0 21 61) 8 11-6 01, Telefax: (0 21 61) 8 11-7 77, E-Mail: heiko.fuchs@kapellmann.de

#### Verlagsredaktion: (verantwortlich für den

Textteil): Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A. (Rechtsprechung), Rechtsanwältin Kerstin Korn (Aufsätze und Schlussredaktion); Rechtsanwalt Dr. Hans von Gehlen, Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49, E-Mail: NZBau@Beck-Frankfurt.de

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetz-

lichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert

oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-604, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Mehlhing.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Monatlich.

**Bezugspreise 2020:** Jährlich € 329,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 31,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

**Jahrestei und -register** sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

**KundenServiceCenter:** Telefon: (0 89) 3 81 89-750, Telefax: (0 89) 3 81 89-358, E-Mail: kundenservice@beck.de

**Abbestellungen** müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

**Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung:** Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

**Druck:** NOMOS Druckhaus, In den Lissen 12, 76547 Sinzheim.



chbeck.de/nachhaltig

# NZKart

# Neue Zeitschrift für Kartellrecht

WU  
D3-Z320

www.nzkart.de

Herausgegeben von

Prof. Dr. Thomas Ackermann

RA Prof. Dr. Albrecht Bach

RiBGH Dr. Klaus Bacher

RA Prof. Dr. Rainer Bechtold

Prof. Dr. Florian Bien

RA Dr. Ingo Brinker

Prof. Dr. Friedrich Wenzel Bulst

RA Dr. Michael Esser

MinRat Dr. Thorsten Käseberg

VorsRiLG Dr. Gerhard Klumpe

Prof. Dr. Torsten Körber

VorsRiOLG Prof. Dr. Jürgen Kühnen

RiEuG Johannes Laitenberger

RA Dr. Thorsten Mäger

VPräs. b. BKartA Prof. Dr. Konrad Ost

Prof. Dr. Ulrich Schwalbe

Prof. Dr. Heike Schweitzer

RA Dr. Kathrin Westermann

Schriftleitung:

RA Dr. Ulrich Soltész

Aus dem Inhalt

*U. Soltész*

Das Apple-Urteil: wirklich ein Wendepunkt?  
(Editorial)

405

*J. Dittrich*

Bericht aus dem Fusionsreaktor

407

*R. de Barros Fritz*

Anwendbarkeit deutschen Rechts infolge eines  
europäischen Kartellrechtsverstößes

414

*S. Louwen*

Zugangsanspruch zu technischen Infrastrukturen  
nach dem neuen § 58 a ZAG

421

*E. Ahlenstiel*

Umsatzberechnung bei mittelbaren Zusammen-  
schlüssen nach dem GWB

426

*M. Nuys/J. Penz-Euren*

Anmerkung zu EuG in Sachen CK Telecoms UK

432

*EuGH*

Urteil Nexans France

435

*BGH*

Urteil FRAND-Einwand

441

*OLG Düsseldorf*

Urteil Vergeltungssperre (Nachteilsandrohung)

446

Fallberichte des Bundeskartellamtes

451

Einsendungen an:  
[einsendungen@NZKart.de](mailto:einsendungen@NZKart.de)

  
C.H. BECK

8/2020

S. 405–456 14. August 2020



P350202008

### Editorial

Ulrich Soltész

Das Apple-Urteil: wirklich ein Wendepunkt?

405

### Aufsätze

Johannes Dittrich

Bericht aus dem Fusionsreaktor – Herausforderungen komplexer Fusionskontrollverfahren bei multinationalen Transaktionen

407

Raphael de Barros Fritz

Die Anwendbarkeit deutschen Rechts bei Schadenersatzansprüchen infolge eines europäischen Kartellrechtsverstoßes

414

Sebastian Louven

Der Zugangsanspruch zu technischen Infrastrukturen nach dem neuen § 58 a ZAG

421

Enno Ahlenstiel

Umsatzberechnung bei mittelbaren Zusammenschlüssen nach dem GWB

426

### Kurze Beiträge

Marcel Nuys/Juliana Penz-Evren

Vier zu Drei Fusionen – A new hope!

432

### Entscheidungen

#### Gerichtshof der Europäischen Union (EuGH)

EuGH 16. 7.2020 – C-606/18 P Zur Kopie von Geschäftsunterlagen durch die Kommission 435

#### Gericht der Europäischen Union (EuG)

EuG 8. 7.2020 – T-758/14 RENV Zur Geldbußenbemessung 439

#### Bundesgerichtshof (BGH)

BGH 5. 5.2020 – KZR 36/17 Zum FRAND-Einwand bei Verletzung eines standardessentiellen Patents 441

#### Oberlandesgerichte (OLG)

OLG Düsseldorf 8. 7.2020 – VI-U (Kart) 3/20 Zur Nachteilsandrohung in § 21 Abs. 2 GWB 446

OLG Frankfurt am Main 23. 6.2020 – 26 Sch 1/20 Zur kartellrechtlichen Wirksamkeit eines verbandsinternen Schiedsvertrags 448

#### Landgerichte (LG)

LG Dortmund 8. 7.2020 – 8 O 75/19 (Kart) Zur Konzernhaftung für Kartellschadenersatzansprüche 450

## Fallberichte des Bundeskartellamtes

Entflechtungen von Gemeinschaftsunternehmen im Bereich Transportbeton

451

Freigabe eines Zusammenschlusses von Online-Dating-Plattformen

453

## Buchbesprechung

Hermann Deichfuß

Loewenheim/Meesen et al., Kartellrecht, Kommentar zum Deutschen und Europäischen Recht

455

Christian H. Müller

Bauer/Rahlmeyer/Schöner, Handbuch Vertriebskartellrecht

456

ISSN 2195-2833

## NZKart

Neue Zeitschrift für Kartellrecht

### Schriftleitung/Redaktion:

Rechtsanwalt *Dr. Ulrich Soltész*  
(verantwortlich für den Textteil)  
Frau *Karin Kammach* (Assistenz)  
Rue de Loxum 25  
B-1000 Brüssel/Belgien  
Tel.: +32 2 551-1020,  
Fax: +32 2 551-1039.  
E-Mail: [ulrich.soltesz@gleisslutz.com](mailto:ulrich.soltesz@gleisslutz.com)

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Sie können nur berücksichtigt werden, wenn sie den Autorenhinweisen entsprechen (<https://tsw.beck.de/zeitschriften/nzkart/autorenhinweise>). Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigelegt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss schriftlich erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt der Autor dem Verlag C.H.BECK an seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das

Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, denn diese sind geschützt, soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch gegenüber Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in

Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-3 98, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Der Verlag ist oHG. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: monatlich.

**Bezugspreise 2020** jährlich (inkl. Online-Zugang € 499,- (inkl. MwSt.), Vorzugspreis für Bezieher der GRUR sowie des beck-online Fachmoduls Gewerblicher Rechtsschutz plus (inkl. Online-Zugang) € 415,- (inkl. MwSt.), Einzelheft: € 49,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zugänglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.

### KundenServiceCenter:

Telefon: (0 89) 3 81 89-750,  
Telefax: (0 89) 3 81 89-358.  
E-Mail: [kundenservice@beck.de](mailto:kundenservice@beck.de)

**Abbestellungen:** 6 Wochen vor Jahresabschluss.

**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

**Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung:** Bei Anschriftenänderung des Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

**Druck:** Druckerei C.H.Beck, Bergerstraße 3-5, 86720 Nördlingen.



[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)



# ÖSTERREICHISCHES NOTARIAT ZEITUNG

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z315

152. JAHRGANG  
07  
2020



Aus dem Inhalt:

---

## BEITRAG

---

*Oliver Kulhanek*

Die Abgabengutschrift im Verfahren über die Überlassung an Zahlungs statt Seite 241

---

## RECHTSPRECHUNG

---

Die relative Nichtigkeit eines wucherischen Geschäfts kann auch mittels Einrede geltend gemacht werden (*Mario Billeth*) Seite 252

---

Ist nachträglich hervorgekommenes Einkommensteuerguthaben ein Aktivum in der Verlassenschaft? (*Dominik Zimmermann*) Seite 256

---

Formungültiges fremdhändiges Testament (*Rudolf Welser*) Seite 260

---

Kapitalerhöhung bei einer gründungsprivilegierten GmbH (*Alexander Schopper/Mathias Walch*) Seite 268

---

REDAKTION: Ludwig Bittner, Elisabeth Lovrek, Peter G. Mayr, Christian Rabl, Alexander Schopper, Rudolf Welser, Alexander Winkler. BEIRAT: Gottfried Musger, Helmut Ofner, Hans Georg Ruppe, Karl Stöger, Wolfgang Zankl.

# Inhalt

## Beitrag

Oliver Kulhanek

Die Abgabengutschrift im Verfahren über die Überlassung an Zahlungs statt ..... 241

## Rechtsprechung

### Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

Die relative Nichtigkeit eines wucherischen Geschäfts kann auch mittels Einrede geltend gemacht werden –  
OGH 24. 10. 2019, 4 Ob 188/19d: §§ 380, 424, 879 Abs 2 Z 4 ABGB (Anmerkung von Mario Billeth) ..... 252

### Erbrecht

Ist nachträglich hervorgekommenes Einkommensteuerguthaben ein Aktivum in der Verlassenschaft? –  
OGH 19. 9. 2019, 2 Ob 128/19s: § 154 AußStrG; § 44 IO; § 324 Abs 3 ASVG; § 531 ABGB (Anmerkung von  
Dominik Zimmermann) ..... 256

Verjährung; Übergangsbestimmung –

OGH 30. 1. 2020, 2 Ob 167/19a: § 1487 a, § 1503 Abs 7 Z 9 ABGB ..... 258

Formungültiges fremdhändiges Testament –

OGH 7. 4. 2020, 2 Ob 35/20s: §§ 579, 601 ABGB (Anmerkung von Rudolf Welser) ..... 260

Schenkungs begriff –

OGH 24. 4. 2020, 2 Ob 44/20i: §§ 781 ff ABGB ..... 263

Keine Erbu n würdigkeit bei Rücktritt vom Versuch –

OGH 24. 4. 2020, 2 Ob 100/19y: §§ 539, 543 Abs 2 ABGB idF ErbRÄG 2015; §§ 15 f StGB ..... 264

### Firmenbuch und Unternehmensrecht

Kapitalerhöhung bei einer gründungsprivilegierten GmbH –

OGH 25. 3. 2020, 6 Ob 54/20i: §§ 6, 10 b, 52 f GmbHG (Anmerkung von Alexander Schopper und Mathias Walch) ... 268

### Verfahren außer Streitsachen

Keine Antragslegitimation Dritter im Erwachsenenschutzverfahren –

OGH 19. 11. 2019, 3 Ob 205/19x: §§ 2, 116 a, 117 AußStrG ..... 275

Rechtsmittellegitimation des leiblichen Vaters im Verfahren zur Aufhebung der Adoption –

OGH 28. 11. 2019, 2 Ob 73/19b: § 2 Abs 1 Z 3, § 91 AußStrG; §§ 191 ff, 201 f ABGB ..... 276

### Standesrecht und Berufshaftung

Verjährung der Honorarrückforderung –

OGH 8. 4. 2020, 8 Ob 145/19k: §§ 1293 ff, 1431, 1478 f, 1486 Z 6, § 1489 ABGB ..... 277

Impressum ..... 280

13. Jahrgang / Juli/August 2020 / Nr. 7/8

# BFG *journal*

BFG-Entscheidur

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-745

## Interview

Dr. Franz Althuber, LL.M., Re

## BFG und Höchstgerichte

Rückzahlung von Arbeitslosengeld als Werbungskosten  
Zurechnung von Sozialversicherungsbeiträgen  
Zubehör als eigenständiges Wirtschaftsgut?

## Ertragsteuern

Unterjähriger Wechsel in die unbeschränkte Steuerpflicht  
Neuregelung bei Essensgutscheinen  
Verlustverwertung und Kapitalvermögen  
Abzugsverbot für Sozialplanzahlungen?  
Verlustverrechnung bei Einkünften aus Kapitalvermögen  
Überhöhter Kaufpreis – verdeckte Ausschüttung?

## Umgründungen

Einbringung von Mitunternehmeranteilen und Anwachsung

## Umsatzsteuer

Missglücktes Dreiecksgeschäft infolge mangelhafter Rechnung  
Missbrauch trotz fremdüblicher Vermietung

## Grundsteuer

Ökologische Ausgleichsflächen

**Linde**  
www.lindeverlag.at

## Inhalt

<b>Auftakt</b>	269
<b>„Unser Auftrag besteht oft darin, steuer- und finanzstrafrechtliche Risiken erst gar nicht aufkommen zu lassen“</b> Im BFGjournal zu Gast: Dr. <i>Franz Althuber</i> , LL.M., ALTHUBER SPORNBERGER & PARTNER Rechtsanwälte GmbH, im Gespräch mit Dr. <i>Angela Stöger-Frank</i>	271
<b>Unterjähriger Wechsel von der beschränkten auf die unbeschränkte Steuerpflicht</b> (BFG 11. 5. 2020, RV/7100118/2018 – <i>Wolfgang Ryda</i> )	275
<b>BFG und Höchstgerichte: Rückzahlung von Arbeitslosengeld als Werbungskosten</b> (VwGH 22. 6. 2020, Ro 2018/13/0009; BFG 4. 4. 2018, RV/7101408/2017 – <i>Wolfgang Pavlik</i> )	279
<b>Änderung der Regelung betreffend Gutscheine für Mahlzeiten und Lebensmittel</b> ( <i>Markus Kroiher</i> )	285
<b>BFG und Höchstgerichte: Zurechnung von Sozialversicherungsbeiträgen zu laufenden und sonstigen Bezügen</b> (BFG 6. 5. 2019, RV/7100881/2014; VwGH, 14. 5. 2020, Ra 2019/13/0093 – <i>Katharina Deutsch</i> )	288
<b>Verwertungsbeschränkungen von Verlusten aus Kapitalvermögen im außerbetrieblichen Bereich</b> (BFG 17. 4. 2020, RV/7102668/2018 – <i>Georg Lenhardt</i> )	290
<b>Sozialplanzahlungen als freiwillige Abfertigungen vom Abzugsverbot nach § 20 Abs 1 Z 8 EStG erfasst</b> (BFG 8. 4. 2020, RV/7100845/2020 – <i>Gabriele Krafft</i> )	293
<b>Verlustverrechnung im Rahmen der Einkünfte aus Kapitalvermögen</b> (BFG 12. 5. 2020, RV/5100001/2020 – <i>Jan Knesl / Katharina Luka</i> )	301
<b>BFG und Höchstgerichte: (Nicht-)Selbständigkeit von Wirtschaftsgütern iZm einem Grundstück</b> (BFG 7. 5. 2019, RV/7103541/2018; VwGH 13. 11. 2019, Ro 2019/13/033; BFG 29. 1. 2020, RV/7106259/2019 – <i>Jan Knesl / Pavel Knesl / Michael Zwick-Pevny</i> )	307
<b>Einbringung von Mitunternehmeranteilen und Anwachsung: Beschwerde gegen den Umsatzsteuerbescheid</b> (BFG 27. 4. 2020, RV/5100944/2015 – <i>Klaus Hirschler / Gottfried Sulz / Christian Oberkleiner</i> )	313
<b>Verdeckte Gewinnausschüttung: überhöhter Kaufpreis für eine Liegenschaft und der Verzicht auf Zinserträge</b> (BFG 31. 3. 2020, RV/6100513/2018 – <i>Sandra Bourke</i> )	319
<b>Missglücktes Dreiecksgeschäft infolge mangelhafter Rechnung</b> (BFG 1. 5. 2020, RV/7100084/2019 – <i>Katrin Allram / Karoline Spies</i> )	323
<b>Missbrauch trotz fremdüblicher Vermietung – Versagung des Vorsteuerabzugs bei Renditezinssatz</b> (BFG 30. 3. 2020, RV/5101018/2017 – <i>Sylvia Auer / Kristin Resenig</i> )	331
<b>Ökologische Ausgleichsflächen unterliegen der Grundsteuer</b> (BFG 14. 5. 2020, RV/7104763/2018 – <i>Judith Herdin-Winter</i> )	338
<b>Impressum</b>	274

6711

13. August 2020

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

**D3-Z236**

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

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

### THEMA

» **Andreas Gerhartl:** Home-Office aus arbeitsrechtlicher Sicht

### RECHTSPRECHUNG

- » Krankentgelt: Beginn des neuen Jahresanspruchs bei Wechsel vom Lehr- ins Angestelltendienstverhältnis
- » Zurückbehaltung der Arbeitsleistung wegen Entgeltrückständen
- » Berechnung des Entgeltanspruchs während Schwangerschaft bei Wegfall von Nachtdiensten
- » Kein Kostenersatz des SV-Trägers für Selbstmedikation
- » BFG: Kinderbetreuungskosten einer Alleinerziehenden als außergewöhnliche Belastung
- » BFG: Impfkosten keine außergewöhnliche Belastung

### NEUE VORSCHRIFTEN

- » Aktualisierte BMF-Info zur Anwendung und Auslegung von DBA iZm der COVID-19-Pandemie

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Andreas Gerhartl: Home-Office aus arbeitsrechtlicher Sicht**

3

Das Thema Home-Office ist zwar schon seit vielen Jahren immer wieder von Interesse, hatte aber noch nie eine derart zentrale Bedeutung wie nun in der Zeit von COVID-19. Der Beitrag von Dr. *Andreas Gerhartl* geht daher vor allem auf jene Aspekte der Erbringung von Arbeitsleistungen im Home-Office ein, die im Zuge der COVID-19-Krise besonderen Stellenwert erlangt haben.

**RECHTSPRECHUNG****»ARBEITSRECHT**

Krankentgelt: Beginn des neuen Jahresanspruchs bei Wechsel vom Lehr- ins Angestelltendienstverhältnis	7
Bemessung des Kranken-, Urlaubs- und Feiertagsentgelts	8
Zurückbehaltung der Arbeitsleistung wegen Entgeltrückständen	9
Berechnung des Entgeltanspruchs während Schwangerschaft bei Wegfall von Nachtdiensten	10

**»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Kein Kostenersatz des SV-Trägers für Selbstmedikation	12
Unzulässige Klage auf Kostenersatz nach negativem Bescheid über Kostenübernahme	12
Beinprothese: Hilfsmittel oder medizinische Maßnahme der Rehabilitation?	13

**»STEUERRECHT**

BFG: Kinderbetreuungskosten einer Alleinerziehenden als außergewöhnliche Belastung	13
BFG: Impfkosten keine außergewöhnliche Belastung	15

**AUS DEN BEHÖRDEN****»SOZIALMINISTERIUM**

COVID-19: Vergütung des Verdienstentgangs gemäß Epidemiegesetz	15
--	----

**»FINANZMINISTERIUM**

Aktualisierte BMF-Info zur Anwendung und Auslegung von DBA iZm der COVID-19-Pandemie	16
--	----

**NEUE VORSCHRIFTEN****»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

Änderungen im ALVG, AMVG, FLAG und AMFG – BGBl	18
--	----

**»STEUERRECHT**

Änderung der Gastgewerbepauschalierungsverordnung – BGBl	19
--	----

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

20

# DER BETRIEB

DER BETRIEB Corona-Spezial-Reihe  
Aktuelle Beiträge zur Bewältigung  
der Coronakrise.  
Downloaden unter: [www.der-betrieb.de](http://www.der-betrieb.de)



32

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

1688  
2020  
gang

D3-712

[www.der-betrieb.de](http://www.der-betrieb.de)

## Herausgeber

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

## Magazin

### Gastkommentar

Carsten Höink  
Schluss mit dem  
Incoterms-Wahnsinn  
beim EUST-Abzug

### Interview

Elke Volland/Anna Luce  
Nachfolge bei Family Offices:  
Liquiditätsabflüsse effizient  
vermeiden

## Betriebswirtschaft

Stefan Eymann  
Konzernfinanzierung und Cash Pooling 1633  
Neue Chancen für M&A-Transaktionen in Zeiten der Corona-Krise  
(F. Eisele/M. Weiss) 1642

## Steuerrecht

Katrin Dorn  
BMF legt RefE des „JStG 2020“ vor! 1644

## Sebastian Eichfelder

Betriebliche Bürokratiekosten der befristeten Mehrwertsteuersenkung  
des Corona-Konjunkturpakets 1649

Rückstellung für ungewisse Verbindlichkeiten (hier: Räumung eines  
Baustellenlagers und Rücktransport des Materials) (G. Nöcker) 1653

Vorsteuerabzug für die Badrenovierung eines an den Arbeitgeber  
vermieteten Homeoffice (BFH) 1661

## Wirtschaftsrecht

Nils Andersson-Lindström  
Keine Umfirmierung durch den Insolvenzverwalter 1666

Squeeze-out: Anpassung der Unternehmensplanung im Spruchverfahren  
(F. Ruthardt) 1671

Anwaltshaftung: Hinweispflicht zur Notwendigkeit steuerlicher Beratung  
(E. Brodski) 1672

Insolvenzanfechtung: Keine gesellschaftergleiche Stellung einer Bank  
aufgrund doppelseitiger Treuhandvereinbarung (BGH) 1673

## Arbeitsrecht

Peter Schrader/Tina Thoms  
Wirksamkeit von Kündigungen im Zusammenhang mit  
Massenentlassungsanzeigen 1681

Haftungsausschluss bei Personenschaden: Vorsätzliche Herbeiführung  
eines Versicherungsfalls nur bei „doppeltem Vorsatz“ (S. Frahm) 1684

Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall (C. Kamppeter/V. Holzbauer) 1685

Umsetzung der (revidierten) Arbeitnehmer-Entsenderichtlinie (G. Mävers) 1686

Im Abonnement enthalten:

DER LIVE  
BETRIEB  
Ihre App - täglich aktuell

Owlit  
Suchen. Finden. Wissen.

Handelsblatt  
FACHMEDIEN

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Carsten Höink</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M8</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M13</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M14</b>
<b>Blick ins Corona-Spezial</b>	<b>M17</b>
<b>Interview</b> <i>Elke Volland/Anna Luce</i>	<b>M18</b>
<b>Impressum</b>	<b>M22</b>
<b>Handelsblatt Gastkommentar</b>	<b>M24</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Internationales Steuerrecht  
**Konzernfinanzierung und Cash Pooling**  
*Dipl.-Finanzw. (FH) Stefan Eymann, MBA, M.A., Bamberg*  
DB1334008 (Kurzfassung vgl. S. M8) S. 1633

### KOMPAKT

Sonstige BWL  
**Neue Chancen für M&A-Transaktionen in Zeiten der Corona-Krise**  
*Dr. Florian Eisele / RA Dr. Mario Weiss, beide Stuttgart*  
DB1339695 S. 1642

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Einkommensteuer/Umsatzsteuer  
**BMF legt RefE des „JStG 2020“ vor!**  
*StBin Dr. Katrin Dorn, Hamburg*  
DB1340317 (Kurzfassung vgl. S. M9) S. 1644

Umsatzsteuer  
**Betriebliche Bürokratiekosten der befristeten Mehrwertsteuersenkung des Corona-Konjunkturpakets**  
*Prof. Dr. Sebastian Eichfelder, Magdeburg*  
DB1339274 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 1649

### KOMPAKT

Bilanzsteuerrecht  
**Rückstellung für ungewisse Verbindlichkeiten (hier: Räumung eines Baustellenlagers und Rücktransport des Materials)**  
*RiBFH Prof. Dr. Gregor Nöcker, München*  
DB1338369 S. 1653

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Umsatzsteuer  
**Muster der USt-Erklärung 2020**  
*BMF, Schreiben vom 01.07.2020*  
DB1338735 S. 1654

Umsatzsteuer  
**Muster der Vordrucke im USt-Voranmeldungs- und -Vorauszahlungsverfahren für das Kalenderjahr 2020**  
*BMF, Schreiben vom 01.07.2020*  
DB1338734 S. 1654

Erbschaft-/Schenkungssteuer  
**Leistungen ausländischer Stiftungen an inländische Destinatäre**  
*OFD Frankfurt/M., Verfügung vom 19.06.2020*  
DB1340956 S. 1655

## ENTSCHEIDUNGEN

Gewinnermittlung  
**Keine Anerkennung interner Darlehen zwischen Trägerkörperschaft und BgA zur Refinanzierung wesentlicher Betriebsgrundlagen**  
*BFH, Urteil vom 10.12.2019 – I R 24/17*  
DB1340199 S. 1655

Einkommensteuer  
**Berücksichtigung eines Verlusts aus dem Verzicht auf ein Gesellschafterdarlehen**  
*BFH, Urteil vom 14.01.2020 – IX R 9/18*  
DB1339171 S. 1658

Umsatzsteuer  
**Vorsteuerabzug für die Badrenovierung eines an den Arbeitgeber vermieteten Homeoffice**  
*BFH, Urteil vom 07.05.2020 – VR 1/18*  
DB1340763 S. 1661



Abgabenordnung

**Keine fristwahrende Einreichung der Steuererklärung beim örtlich unzuständigen Finanzamt**

*BFH, Urteil vom 13.02.2020 – VI R 37/17*

DB1338732

S. 1663

Rechtsanwaltsrecht

**Kontrollpflicht des Anwalts bezüglich Fristvermerke in der Handakte**

*BGH, Beschluss vom 23.06.2020 – VI ZB 63/19*

DB1340418

S. 1680

**WIRTSCHAFTSRECHT**

---

**AUFSATZ**

Insolvenzrecht

**Keine Umfirmierung durch den Insolvenzverwalter**

*RA Nils Andersson-Lindström, Bremen*

DB1328134 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 1666

**KOMPAKT**

Unternehmensbewertung

**Squeeze-out: Anpassung der Unternehmensplanung im Spruchverfahren**

*Dr. Frederik Ruthardt, Stuttgart*

DB1337342

S. 1671

Rechtsanwaltsrecht

**Anwaltshaftung: Hinweispflicht zur Notwendigkeit steuerlicher Beratung**

*RA Emil Brodski, Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht, München*

DB1327293

S. 1672

**ENTSCHEIDUNGEN**

Insolvenzrecht

**Insolvenzanfechtung: Keine gesellschaftergleiche Stellung einer Bank aufgrund doppelseitiger Treuhandvereinbarung**

*BGH, Urteil vom 25.06.2020 – IX ZR 243/18*

DB1339320

S. 1673

Insolvenzrecht

**Zum Rechtsmittel gegen Entscheidung des Insolvenzrichters bezüglich Berichtigung der Insolvenztabelle**

*BGH, Beschluss vom 16.07.2020 – IX ZB 14/19*

DB1340964

S. 1680

Kapitalanlage

**Kapitalanleger-Musterverfahren : Zur Zulässigkeit konkurrierender Musterverfahren**

*BGH, Beschluss vom 16.06.2020 – II ZB 30/19*

DB1340048

S. 1680

Allgemeine Geschäftsbedingungen

**Unwirksame Entgeltklausel für Basiskonto**

*BGH, Urteil vom 30.06.2020 – XI ZR 119/19*

DB1340962

S. 1680

**ARBEITSRECHT**

---

**AUFSATZ**

Kündigungsrecht

**Wirksamkeit von Kündigungen im Zusammenhang mit Massenentlassungsanzeigen**

*RA/FAArbR Prof. Dr. Peter Schrader /*

*RAin/FAinArbR Tina Thoms, beide Hannover*

DB1336909 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 1681

**KOMPAKT**

Arbeitsvertragsrecht/Sozialversicherung

**Haftungsausschluss bei Personenschaden: Vorsätzliche Herbeiführung eines Versicherungsfalls nur bei „doppeltem Vorsatz“**

*RA/FAArbR Dr. Sebastian Frahm, Stuttgart/Berlin*

DB1338522

S. 1684

Entgeltrecht

**Einmal außerhalb der Entgeltfortzahlung im Krankheitsfall, immer außerhalb**

*RAin/FAinArbR Christina Kampeter, LL.M., /*

*RAin Verena Holzbauer, beide München*

DB1336686

S. 1685

Tarifvertragsrecht

**Bundestag verabschiedet die Umsetzung der (revidierten) Arbeitnehmer-Entsenderichtlinie**

*RA Dr. Gunther Mävers, Maître en droit (Aix-en-Provence), Köln*

DB1338485

S. 1686

# StuB

15

14.8.2020

www.nwb.de

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 573 Vorab-Auslagerung und Zurückbehaltung wesentlicher Betriebsgrundlagen bei Veräußerung und Einbringung  
StB/vBP Prof. Dr. Hans Ott
- 582 Bildung einer Rückstellung für ungewisse Verbindlichkeiten bei einem eigenbetrieblichen Interesse  
Vorsitzender Richter am FG Stefan Kolbe
- 586 Fehler bei der Erstellung der Überleitungsrechnung im Rahmen der E-Bilanz  
Dipl.-Finanzwirt (FH) Gerrit Wiesner
- 592 Unterliegen Kosten für die Erstellung eines Konzernabschlusses dem Teilabzugsverbot nach § 3c Abs. 2 EStG?  
WP/StB René Feldgen
- 595 Keine Fristverlängerung für Mitteilungspflichten bei grenzüberschreitenden Steuergestaltungen (DAC 6)  
Dr. Lars Lüdemann
- 597 Einsatz von zertifizierten technischen Sicherheitseinrichtungen (TSE) in Kassensystemen  
Dipl.-Finw. (FH) Thomas Rennar

## PRAXISFÄLLE

- 600 Abwärme eines Blockheizkraftwerks – Entnahme mit dem Teilwert Null?  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 601 Neues zur Anwendung von § 4 Abs. 4a EStG  
StB Michael Seifert

## KURZNACHRICHTEN

- 603 Erleichterungen bei der Offenlegung
- 603 Schreiben zur Sonder-AfA gem. § 7b EStG
- 605 Referentenentwurf eines JStG 2020

## HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

# StuB

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 573 **Vorab-Auslagerung und Zurückbehaltung wesentlicher Betriebsgrundlagen bei Veräußerung und Einbringung**  
Ein praxisorientierter Überblick  
StB/vBP Prof. Dr. Hans Ott
- 582 **Bildung einer Rückstellung für ungewisse Verbindlichkeiten bei einem eigenbetrieblichen Interesse**  
Zugleich Anmerkung zum BFH-Urteil vom 22.1.2020 - XI R 2/19  
Vorsitzender Richter am FG Stefan Kolbe
- 586 **Fehler bei der Erstellung der Überleitungsrechnung im Rahmen der E-Bilanz**  
Wie die Falscherfassung einer Rücklage nach § 6b EStG zur teuren Aufdeckung der stillen Reserven führt  
Dipl.-Finanzwirt (FH) Gerrit Wiesner
- 592 **Unterliegen Kosten für die Erstellung eines Konzernabschlusses dem Teilabzugsverbot nach § 3c Abs. 2 EStG?**  
Anmerkungen zum Urteil des FG Münster vom 1.4.2020  
WP/StB René Feldgen
- 595 **Keine Fristverlängerung für Mitteilungspflichten bei grenzüberschreitenden Steuergestaltungen (DAC 6)**  
30-Tage-Frist bereits angelaufen  
Dr. Lars Lüdemann
- 597 **Einsatz von zertifizierten technischen Sicherheitseinrichtungen (TSE) in Kassensystemen**  
TSE-Startzeitpunkt: 1.10.2020 oder weitere Verlängerungsoptionen aufgrund der Corona-Krise?  
Dipl.-Finw. (FH) Thomas Rennar

## PRAXISFÄLLE

- 600 **Abwärme eines Blockheizkraftwerks – Entnahme mit dem Teilwert Null?**  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach












## AKTUELL BERATEN

- 601 **Neues zur Anwendung von § 4 Abs. 4a EStG**  
StB Michael Seifert

## KURZNACHRICHTEN

- 603 Erleichterungen bei der Offenlegung
- 603 Schreiben zur Sonder-AfA gem. § 7b EStG
- 604 Einsatz von zertifizierten technischen Sicherheitseinrichtungen
- 605 Referentenentwurf eines JStG 2020
- 605 Zum Eingreifen der Abzugsbeschränkung des § 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 6b EStG bei sog. Notfallpraxen
- 606 E-Bilanz: Veröffentlichung der Taxonomien 6.4
- 606 Gewerblicher Grundstückshandel bei Errichtung eines Erweiterungsbaus auf einem dem Stpfl. bereits langjährig gehörenden Grundstück
- 607 Keine Anwendung des § 6 Abs. 1 Nr. 1a Satz 1 EStG auf Aufwendungen des Stpfl. vor Anschaffung
- 607 Berücksichtigung eines Verlustes aus dem Verzicht auf ein Gesellschafterdarlehen
- 608 Bauabzugsteuer bei Errichtung von Freiland-Photovoltaikanlagen
- 608 Verwendung von Altersvorsorgevermögen zur Entschuldung einer selbstgenutzten Wohnimmobilie
- 609 Nachträgliche Beseitigung der Rechtswidrigkeit eines wegen einer vGA geänderten Einkommensteuerbescheids des Anteilseigners
- 609 Widerruf einer Schenkung als der Grunderwerbsteuer unterliegender Erwerbsvorgang
- 610 Geltendmachung eines Pflichtteilsanspruchs nach dem Tod des Pflichtteilsverpflichteten
- 611 EuGH-Vorlage zur Steuerentstehung
- 612 Erreichbarkeit des Rechnungsausstellers/Identität von Rechnungsaussteller und Leistungserbringer

## VII Service/Impressum

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



## Zeitschrift für Urheber- und Medienrecht

### Herausgeber

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

### Schriftleitung

Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M.  
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.

### Aus dem Inhalt

- 585 **Dr. Thomas Wirth**  
Die Pflicht zur Löschung von Forschungsdaten – Urheber- und Datenschutzrecht im Widerspruch zu den Erfordernissen guter wissenschaftlicher Praxis?
- 593 **Dr. Wolfgang Lent**  
Paradigmenwechsel bei den publizistischen Sorgfaltspflichten im Online-Journalismus – Zur Neuregelung des § 19 Medienstaatsvertrag
- 601 **Professor Dr. Marc Liesching**  
Die bundesweite (Rundfunk-)Werbung für Glücksspiele mit schleswig-holsteinischer Lizenz
- 609 **EuGH, Urteil vom 11.6.2020 – C-833/18 – Brompton/Get2Get**  
Urheberrechtsschutz eines Faltrads
- 612 **BVerfG, Beschluss vom 3.6.2020 – 1 BvR 1246/20**  
Prozessuale Waffengleichheit in äußerungsrechtlichem Eilverfahren mit Anmerkung **Dr. Till Dunkel** und **Dr. Stephanie Vendt**
- 617 **BGH, Urteil vom 30.4.2020 – I ZR 115/16 – Metall auf Metall IV**  
Übernahme einer Rhythmussequenz im Wege des Sampling
- 626 **BGH, Urteil vom 5.3.2020 – I ZR 32/19 – Internet-Radiorecorder**  
Deliktsrechtliche Verantwortlichkeit eines Internet-Musikdienstes bei Urheberrechtsverletzung
- 633 **OLG München, Urteil vom 27.2.2020 – 29 U 2584/19**  
Wiederveröffentlichung von positiven Nutzerbewertungen auf Ärztebewertungsportal mit Anmerkung **Professor Dr. Christian Gomille**
- 638 **LG Köln, Urteil vom 18.2.2020 – 31 O 152/19**  
Mittelbare TV-Werbung für verbotenes Online-Glücksspiel
- 646 **OVG Nordrhein-Westfalen, Urteil vom 17.9.2019 – 15 A 4753/18**  
Anfertigung von Übersichtsaufzeichnungen von einer Versammlung durch Polizeibeamte

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

**Redaktion:** Dr. Sebastian Pech, LL.M. (Duke) (*leitender Redakteur*),  
Nicole Bentin (*Redakteurin Rechtsprechung*), Florian Skupin (*Redakteur  
Rezensionen*)

**Redaktionsassistent:** Dr. Pascal Oberndörfer

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

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

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

# ZUM

## Zeitschrift für Urheber- und Medienrecht

64. Jahrgang · Heft 8/9/2020

ISSN 0177-6762

um

INSTITUT FÜR URHEBER-  
UND MEDIENRECHT

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

**Dr. Thomas Wirth**

Die Pflicht zur Löschung von Forschungsdaten – Urheber- und Datenschutzrecht im Widerspruch zu den Erfordernissen guter wissenschaftlicher Praxis? ..... 585–592

**Dr. Wolfgang Lent**

Paradigmenwechsel bei den publizistischen Sorgfaltspflichten im Online-Journalismus – Zur Neuregelung des § 19 Medienstaatsvertrag ..... 593–600

**Professor Dr. Marc Liesching**

Die bundesweite (Rundfunk-)Werbung für Glücksspiele mit schleswig-holsteinischer Lizenz ..... 601–608

**Dr. Till Dunkel und Dr. Stephanie Vendt**

Prozessuale Waffengleichheit in äußerungsrechtlichen Eilverfahren – Mehr Fragen als Antworten  
Anmerkung zu BVerfG, Beschluss vom 3.6.2020 – 1 BvR 1246/20 (ZUM 2020, 612) ..... 615–616

**Professor Dr. Christian Gomille**

Anspruch auf Wiederveröffentlichung positiver Urteile in einem Bewertungsportal  
Anmerkung zu OLG München, Urteil vom 27.2.2020 – 29 U 2584/19 (ZUM 2020, 633) ..... 636–638

### Rechtsprechung

**Urheberrechtsschutz eines Faltrads**

EuGH, Urteil vom 11.6.2020 – C-833/18 – Brompton/Get2Get ..... 609–612

**Prozessuale Waffengleichheit in äußerungsrechtlichem Eilverfahren**

BVerfG, Beschluss vom 3.6.2020 – 1 BvR 1246/20 ..... 612–614

**Übernahme einer Rhythmussequenz im Wege des Sampling**

BGH, Urteil vom 30.4.2020 – I ZR 115/16 – Metall auf Metall IV – OLG Hamburg ..... 617–626

<b>Deliktsrechtliche Verantwortlichkeit eines Internet-Musikdienstes bei Urheberrechtsverletzung</b> BGH, Urteil vom 5.3.2020 – I ZR 32/19 – Internet-Radiorecorder – OLG Hamburg .....	626–633
<b>Wiederveröffentlichung von positiven Nutzerbewertungen auf Ärztebewertungsportal</b> OLG München, Urteil vom 27.2.2020 – 29 U 2584/19 .....	633–636
<b>Mittelbare TV-Werbung für verbotenes Online-Glücksspiel</b> LG Köln, Urteil vom 18.2.2020 – 31 O 152/19 – nicht rechtskräftig .....	638–646
<b>Anfertigung von Übersichtsaufzeichnungen von einer Versammlung durch Polizeibeamte</b> OVG Nordrhein-Westfalen, Urteil vom 17.9.2019 – 15 A 4753/18 – nicht rechtskräftig .....	646–654

## Buchbesprechungen

<b>Sophia Probst: 3D-Druck trifft auf Urheber- und Patentrecht</b> Rechtsanwalt Christian Gries .....	655–656
<b>Gernot Schulze: Meine Rechte als Urheber</b> Professor Dr. Norbert P. Flechsig .....	656–657
<b>Jochen Christoph Hegener: Die angemessene Vergütung im Urhebervertragsrecht</b> Dr. Martin Soppe .....	657–658
<b>Matthias Marz: Corporate Governance im Recht der Verwertungsgesellschaften</b> Dr. Claudius Pflüger .....	658–660
<b>Jonas Jacobsen: Die urheberrechtlich relevante Parodie</b> Professorin Dr. Gunda Dreyer .....	660–662
<b>Christoph Nix/Jan Hegemann/Angie Schneider (Hrsg.): Normalvertrag Bühne, Handkommentar</b> Dr. Stefan Schmaus .....	662–662
<b>Gerald Spindler/Fabian Schuster (Hrsg.): Recht der elektronischen Medien</b> Professor Dr. Michael Grünberger, LL.M. ....	663–664

### Schriftleitung

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

### Erscheinungsweise

11 Ausgaben im Jahr mit einer Doppelnummer

### Bezugspreise 2020

Miniabo (4 Ausgaben) € 69,00 inkl. Vertriebskosten und Porto;  
Jahresabonnement € 385,00 zzgl. Vertriebskostenanteil € 24,00 plus Direktbeord-  
erungsgebühr Inland € 5,80 p.a.  
Jahresabonnement für ZUM und ZUM-RD im Kombinationsangebot € 535,00 zzgl.  
Vertriebskostenanteil € 48,00 plus Direktbeordnungsgebühr Inland € 11,60 p.a.  
Einzelpreis: € 40,00

Alle Preise verstehen sich inkl. MWSt.

Beihefte, die zu diesem Titel erscheinen, werden den Abonnenten mit einem Vor-  
zugspreis automatisch zugesandt und können bei Nichtgefallen zurückgegeben  
werden.

### Bestellmöglichkeit

Bestellungen beim örtlichen Buchhandel oder direkt bei der Nomos Verlagsgesell-  
schaft Baden-Baden

### Kündigungsfrist

Jeweils drei Monate vor Kalenderjahresende

### Bankverbindung generell

Zahlungen jeweils im Voraus an Nomos Verlagsgesellschaft, Postbank Karlsruhe:  
BLZ: 660 100 75 Konto Nr.: 73636751 IBAN: DE07.6601.0075.0073.6367.51 BIC:  
PBNKDEFF oder Stadtparkasse Baden-Baden: BLZ: 662 500 30 Konto Nr.:  
5002266 IBAN: DE05.6625.0030.0005.0022.66 BIC: SOLA DE S1 BAD

### Druck und Verlag

Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Waldseestraße 3–5, 76530 Baden-Ba-  
den, Telefon: (072 21) 21 04-0, Telefax: (072 21) 21 04 27  
E-Mail: nomos@nomos.de

### Anzeigen

Sales friendly Verlagsdienstleistungen, Siegburger Straße 123, 53229 Bonn,  
Telefon: (0228) 97898-0, Telefax: (0228) 97898-20, E-Mail: roos@sales-friendly.de

### Urheber- und Verlagsrechte

Die Zeitschrift sowie alle in ihr enthaltenen einzelnen Beiträge und Abbildungen  
sind urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung, die nicht ausdrücklich vom Ur-  
heberrechtsgesetz zugelassen ist, bedarf der vorherigen Zustimmung des Verlags.  
Das gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Bearbeitungen, Übersetzungen,  
Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen  
Systemen.

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

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden. Printed in Germany

ISSN 0177-6762

# Soziale Sicherheit



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

**D3-Z248**  
**+ Bib**

ISSN 0490-1630  
D 6364

ZEITSCHRIFT FÜR ARBEIT UND SOZIALES

8-9 | 2020



Mindestlohn

## Politische Gefechte an der Lohnuntergrenze

**INTENSIVPFLEGE** *Das Schlimmste verhindert*  
**WOHNUNGLEICHHEIT** *Ein gespaltenes Land*  
**HARTZ IV** *Vom Wohlstand abgekoppelt*

INKLUSIVE  
RECHTSPRECHUNG

SoSi plus



**Titelthema**

**Mindestlohn**



**Mindestlohn  
Politische Gefechte  
an der Lohnuntergrenze**

Im Herbst soll das Mindestlohngesetz nach fünf Jahren evaluiert werden. Reicht die Orientierung an den Tarifsteigerungen zur Anpassung oder muss das Medien-Einkommen für die Erhöhungen berücksichtigt werden? Die Debatte um eine Erhöhung auf zwölf Euro läuft untermessen auf Hochtouren, und in Brüssel diskutiert man über einen EU-Rahmen für Mindestlöhne.

- 292 JÖRG MEYER  
**Heil: Mindestlohn soll auf zwölf Euro steigen**
- 293 CLAUDIA WEINKOPF  
**Wirkungen des gesetzlichen Mindestlohns – eine Bestandsaufnahme nach fünf Jahren**
- 296 ANDREAS BOTSCH/LUKAS HOCHSCHEIDT  
**Armutsfeste Löhne für Europa**  
Wie ein europäischer Rahmen für Mindestlöhne den Zusammenhalt in der EU stärken kann

**Position** 291 VERENA BENTELE  
**Das Schlimmste verhindert**

**Magazin** 288 **Aus der Gesetzgebung**  
289 **Arbeitsschutzkontrollgesetz ist auf dem Weg**  
290 **Personalia**

Liebe Leserinnen und Leser, aufgrund der weiterhin bestehenden Einschränkungen durch die Corona-Krise gibt es in dieser Ausgabe keine Terminankündigungen.

**Fachkräfte-  
einwanderung** 300 Positionspapier des DGB  
**Kriterienkatalog für die Zertifizierung privater Arbeitsvermittlung  
und privater Arbeitsanwerbung**

**Soziales** 305 CHRISTOPH BUTTERWEGGE  
**Wohnungleichheit in einem gespaltenen Land**  
Wie das Problem entstanden und was zu tun ist

**Auswirkungen  
der  
Corona-Krise** 310 ROLF WINKEL  
**Hartz IV für Selbstständige in der Corona-Krise**  
Wie Beiträge zur Altersvorsorge und Krankenversicherung berücksichtigt werden

Für viele Selbstständige brechen in der Corona-Krise Aufträge weg. Vor allem Solo-Selbstständige kommen so schnell in eine finanzielle Notlage. Anspruch auf Kurzarbeitergeld haben sie nicht – zumal es hier Erleichterungen bei der Vermögensanrechnung und den Wohnkosten gibt. Doch was gilt bei selbstständigen Hartz-IV-Beziehenden für ihre monatlichen Beiträge zur Altersvorsorge und Krankenversicherung?

312 SVEN STÖWHASE  
**Die Wirkung des Kinderbonus bei gleichzeitigem Erhalt  
einer Abfindungszahlung**

317 ARMIN LANG/MYRIAM MOSER  
Größter Pflegedienst der Nation in Gefahr:  
**Häusliche Pflege braucht Corona-Tests und mehr**

**Arbeitsschutz** 321 BARBARA REUHL  
**Berufskrankheiten und Geschlecht: Blinde Flecken (Teil 2)**

**Hartz IV** 326 ANDREAS AUST  
**Abgekoppelt vom wachsenden Wohlstand**

330 **Impressum**





Grundsicherung

## Jobcenter übernimmt nicht die Kosten für Corona-Test

Sozialgericht (SG) Frankfurt, Beschluss vom 26.3.2020 – L 16 AS 373/20 ER

**Das Jobcenter muss die Kosten für einen Corona-Test nicht bezahlen. Auch in Zeiten von Corona besteht kein Mehrbedarf für erhöhter Ernährungskosten.**

Gegenstand eines Eil-Verfahrens vor dem SG Frankfurt war die Ablehnung von Anträgen eines im SGB-II-Leistungsbezug Befindlichen durch das Jobcenter Frankfurt/Main. Der Antragsteller wollte die Kosten eines Corona-Test in Höhe von 200 Euro ersetzt bekommen sowie höhere Grundsicherungsleistung (monatlich 100 Euro) wegen Corona-Krisen-bedingter höherer Ernährungskosten erlangen. Das SG Frankfurt hat den Eilantrag mit Beschluss vom 26.3.2020 abgelehnt. Weder die Kosten eines Tests noch mehr Geld für Ernährung wurden dem Antragsteller zugesprochen.

### Corona-Test: Jobcenter nicht zuständig

Die Übernahme der Kosten eines Corona-Tests falle nicht in die Zuständigkeit des Jobcenters, so die Richter. Zuständiger Leistungsträger sei vielmehr die gesetzliche Krankenversicherung, da durch den SGB-II-Leistungsbezug dort Versicherungsschutz nach dem SGB V (Gesetzliche Krankenversicherung) bestehe. Zudem ging das SG davon aus, dass der Antragsteller nach Angaben des Gesundheitsamtes nicht zu einer Risikogruppe gehörte. Daher sei der Test für ihn nicht notwendig. Er habe keinen Anspruch darauf, besser gestellt zu werden als der Personenkreis gesetzlich Krankenversicherter. Denn auch für diesen werden die Kosten eines Corona-Tests nur im Verdachtsfall getragen. Das Gericht lehnte auch den Antrag ab, mehr Geld für die Ernährung zur Verfügung zu stellen. Der Bedarf um 100 Euro höhere Regelleistungen war damit begründet wor-

den, dass durch die Corona-Krise mehr für Lebensmittel zu bezahlen seien. Es sei, so der Antragsteller, in der Krise schwieriger sich zu ernähren.

Die Richter begründeten die Ablehnung aber damit, dass der Regelbedarf des Arbeitslosengeldes II die Kosten der gesamten Ernährung abdecke. Der Erwerb von Lebensmitteln aus dem Regelbedarf sei auch in der derzeitigen Krisensituation zu bestreiten und dies sei auch möglich. So gäbe es keine Versorgungsengpässe bei Verbrauchsgütern und Lebensmitteln.

### Hinweis für die Praxis:

#### Eine zwiespältige Entscheidung

Wegen der Ablehnung der Testkosten ist der Frankfurter Beschluss rechtlich nachvollziehbar, wegen der Ablehnung eines Mehrbedarfs an den Kosten der Ernährung geht der Beschluss an der Lebenswirklichkeit und der tatsächlichen Situation Betroffener zum Zeitpunkt des »lockdowns« vorbei.

Die Corona-Krise betrifft vor allem Menschen, denen es eh schon nicht gut geht. Eine Vielzahl von SGB-II-Empfänger konnte auch in Zeiten vor Ausbruch des Corona (Covid-19)-Virus nicht den kompletten Lebensunterhalt von SGB II Leistungen bestreiten. So waren und sind viele Familien auf Tafeln und Sozialkaufhäuser angewiesen. Diese hatten oder haben aber »Corona-bedingt« geschlossen. Somit stehen viele Betroffene »im

## Inhalt

- 1 Grundsicherung  
SG Frankfurt: Jobcenter übernimmt nicht die Kosten für Corona-Test
- 2 Grundsicherung  
SG Konstanz: Jobcenter zahlt nicht für Notvorrat oder Schutzmasken
- 3 Gesetzliche Unfallversicherung  
BSG: Der abendliche Gaststättenbesuch mit einer Gruppe von Teilnehmern ist nicht unfallversicherungsrechtlich i. S. d. SGB VII geschützt
- 4 Sozialhilfe, Opferentschädigung  
BSG: Nachzahlung von Entschädigungsleistungen weitgehend vor Anrechnung geschützt
- 5 Krankenversicherung  
EuGH: Europäischer Gerichtshof zu staatlichen Zahlungen an Krankenkassen
- 6 Krankenversicherung  
BSG: Rechtsprechungsänderung des BSG: Kein Sachleistungsanspruch mehr infolge »fiktiver Genehmigung« durch die Krankenkasse
- 8 Elterngeld  
BSG: Regelmäßig gezahlte Provisionen können das Elterngeld erhöhen
- 9 Rentenversicherung  
BSG: Vereinbarung von Altersteilzeit verschafft keinen vorzeitigen Zugang zur Altersrente für »besonders langjährig Versicherte«
- 11 Unfallversicherung  
BSG: Gegen den Willen des Versicherten besteht keine Verpflichtung von Ärzten, den Verdacht einer Berufskrankheit (BK) anzuzeigen
- 10 Impressum

Regen«, weil die sonst über Tafelgaben abgedeckt. Lebensmittel und Verbrauchsgüter nun »normal« eingekauft werden müssen. Diese Geldmittel sind aber nicht vorhanden, so dass es keinesfalls abwegig ist, Mehrbedarf für Ernährung geltend zu machen.

Zeitschrift für

# VERBRAUCHER RECHT

D3-Z295

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS



Chefredakteurin Petra Leupold  
Redaktion Wilma Dehn, Alexander Klausner,  
Paul Oberhammer, Alexander Schopper

Juli 2020

04

121 – 156

Beiträge**Leitfaden: COVID-19 und Reiserecht**

Cornelia Kern ● 128

**Kunst, Kultur, Sport: Gutscheine statt Entgeltrückzahlung**

Johann Kriegner ● 124

**Rechtsfolgen bei Änderung des Pauschalreisevertrags**

Sebastian Löw ● 133

**Direkthaftung des Herstellers (Teil II)** Christiane Wendehorst ● 138Rechtsprechung**Klausel-RL: Verjährung des Bereicherungsanspruchs** ● 145**Fernabsatz von Finanzdienstleistungen: Rücktritt  
bei Zinsänderung?** ● 147**Ausgleichsanspruch: störender Passagier als außergewöhnlicher  
Umstand** ● 151**Dieselskandal: Internationale Zuständigkeit am Erwerbort** ● 154**Verbrauchergerichtsstand: Annexzuständigkeit** ● 155Nachruf**Dr. Gottfried Mayer**

Maria Reiffenstein, Beate Pirker-Hörmann und Beate Blasehek ● 156

→ Editorial . . . . .	121
<b>Mutig in die neuen Zeiten</b> <i>Von Petra Leupold</i>	
<b>VbR-Aktuell</b> . . . . .	123
<b>Beiträge</b>	
→ Kunst, Kultur, Sport: Gutscheine statt Entgeltrückzahlung . . . . .	124
<i>Von Johann Kriegner</i>	
→ Leitfaden: COVID-19 und Reiserecht . . . . .	128
<i>Von Cornelia Kern</i>	
→ Rechtsfolgen bei Änderung des Pauschalreisevertrags . . . . .	133
<i>Von Sebastian Löw</i>	
→ Direkthaftung des Herstellers (Teil II) . . . . .	138
<b>Eine Machbarkeitsstudie für die Umsetzung der neuen Gewährleistungs-RL in Österreich</b> <i>Von Christiane Wendehorst</i>	
<b>Rechtsprechung</b>	
→ AGB-Recht . . . . .	145
→ Allgemeines Verbraucherrecht . . . . .	145
→ Bankrecht . . . . .	146
→ Versicherungsrecht . . . . .	147
→ Reiserecht . . . . .	151
→ Wettbewerbsrecht . . . . .	151
→ Wohnrecht . . . . .	153
→ Zivilverfahrensrecht . . . . .	154
<b>Nachruf</b>	
→ Nachruf Dr. Gottfried Mayer . . . . .	156
<i>Von Maria Reiffenstein, Beate Pirker-Hörmann und Beate Blaschek</i>	
<b>Standards</b>	
→ Impressum . . . . .	121
→ Buchbesprechung . . . . .	156

# N & R



WU  
D3 - Z145

## Netzwirtschaften & Recht

Energie, Telekommunikation,  
Verkehr und andere Netzwirtschaften

5/2020

S. 193-256

17. Jahrgang

Herausgegeben von  
Achim Berg  
Wilhelm Eschweiler  
Peter Franke  
Andrees Gentzsch  
Martin Henke  
Jochen Homann  
Alexander Kirschall  
Wolfgang Kopf  
Stephan Korehnke  
Matthias Kurth  
Barbara Minderjahn  
Jochen Mohr  
Andreas Mundt  
Birgit Ortlieb  
Stefan Richter  
Franz Jürgen Säcker  
Geschäftsführender  
Herausgeber  
Christian Koenig  
Schriftleitung  
Institut für das Recht  
der Netzwirtschaften,  
Informations- und  
Kommunikations-  
technologie (IRNIK)  
www.nundr.net

- *Alois Rainer*  
Ein Takt für die Schiene 193
  
- *Konstantina Bourazeri*  
Rechtliche und ökonomische Grundlagen  
des generellen sektoralen  
Produktivitätsfaktors gemäß § 9 ARegV 194
  
- *Bernhard Kreße*  
Die beihilferechtliche Bewertung von  
umlagebasierten Maßnahmen zur  
Förderung erneuerbarer Energien 202
  
- *Andreas Neumann/Jörn Sickmann*  
Erweiterte marktmachtunabhängige  
(„symmetrische“) Zugangsverpflichtungen  
im neuen Telekommunikationsrecht 208
  
- *Lothar H. Fiedler/Lorenz Wachinger*  
Das Recht des straßengebundenen  
Verkehrs in den Jahren 2019/2020 220
  
- *Urs Kramer*  
Die Entwicklung des Eisenbahnrechts  
in den Jahren 2019/2020 226



## Inhalt

### Editorial

*Alois Rainer*, MdB  
Ein Takt für die Schiene 193

### Aufsätze

*Dr. Konstantina Bourazeri*  
Rechtliche und ökonomische Grundlagen  
des generellen sektoralen Produktivitätsfaktors  
gemäß § 9 ARegV 194

*Prof. Dr. Bernhard Krebe*  
Die beihilferechtliche Bewertung von umlagebasierten  
Maßnahmen zur Förderung erneuerbarer Energien 202

*Andreas Neumann* und *Prof. Dr. Jörn Sickmann*  
Erweiterte marktmachtunabhängige  
(„symmetrische“) Zugangsverpflichtungen  
im neuen Telekommunikationsrecht 208

*Lothar H. Fiedler* und *Dr. Lorenz Wachinger*  
Das Recht des straßengebundenen Verkehrs  
in den Jahren 2019/2020 220

*Prof. Dr. Urs Kramer*  
Die Entwicklung des Eisenbahnrechts  
in den Jahren 2019/2020 226

Bericht über netzwirtschaftsrechtliche Literatur 242

### Entscheidungen

BGH, Beschl. v. 5.5.2020 – Az. EnVR 26/19:  
Anpassung der Erlösobergrenze in der  
energierechtlichen Anreizregulierung –  
Kapitalkostenaufschlag II 243

OLG Düsseldorf, Beschl. v. 1.4.2020 – Az. VI-3 Kart  
779/19 (V): Erzwingen des Abschlusses einer  
individuellen Netzentgeltvereinbarung durch  
ein besonderes Missbrauchsverfahren 248

OLG Düsseldorf, Beschl. v. 14.5.2020 – Az. VI-5 Kart  
7/19 (V): Vereinbarung zwischen zwei verschiedenen  
Rechtssubjekten als Voraussetzung für die  
Berechnung eines gesonderten Netzentgelts 252

OVG Münster, Beschl. v. 22.5.2020 – Az. 13 B  
1246/19: regulierungsbehördliches Ermessen  
bei der Entscheidung über die Abänderung  
eisenbahnrechtswidriger Regelungen 254

# baurechtli blätter:bbi

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z125

## baurechtliche blätter:bbi

**Herausgeber und Schriftleitung:**  
K. Giese, D. Jahnel

**Beirat:**  
A. Kanonier, G. Kienastberger,  
W. Kirchmayer, W. Kleewein,  
A. Kreiner, R. Mikulits, R. Moritz,  
H. Neuhofer, K. Petermandl,  
P. Trippl

**Ständige Mitarbeiter:**  
M. Auer, B. Ettlmeier-Schmolke,  
H. Hinterhofer, F. Keschmann

**Redaktionsassistentz:**  
H. Stummer

**Heft 4, August 2020**  
23. Jahrgang

## Aufsätze

*Univ.-Prof. Dr. Arthur Kanonier*

**Wirkungsfähigkeit von baulandmobilisierenden  
Instrumenten im Raumordnungsrecht** 119

*RA Mag. Mario Walcher, LL.M.*  
*RAA Mag. Marco Wallner*

**Die stmk Baugesetznovelle 2019, LGBl 11/2020** 136

## Rechtsprechung

Öffentliches Recht 149

Niederösterreich 149 · Oberösterreich 151 ·  
Salzburg 151 · Steiermark 152 · Wien 153

Zivilrecht 155

Vergaberecht 168

**Neues Baurecht** 170

Bund 170 · Burgenland 170 · Kärnten 170 ·  
Niederösterreich 170 · Oberösterreich 170 ·  
Salzburg 171 · Steiermark 171 · Tirol 171 ·  
Vorarlberg 172

Impressum U2

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

# VerwaA

## VERWALTUNGSARCHIV

D3-Z140

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

ZEITSCHRIFT FÜR VERWALTUNGSLEHRE, VERWALTUNGSRECHT UND VERWALTUNGSPOLITIK

### HERAUSGEBER

Prof. Dr. Arthur Benz  
Prof. Dr. Siegfried Broß  
Prof. Dr. Max-Emanuel Geis  
Prof. Dr. Thomas Groß  
Prof. Dr. Annette Guckelberger  
Prof. Dr. Elke Gurlit  
Prof. Dr. Norbert Kämper  
Prof. Dr. Dr. Klaus König  
Prof. Dr. Hans-Werner Laubinger †  
Prof. Dr. Wolf-Rüdiger Schenke  
Prof. Dr. Sabine Schlacke  
Prof. Dr. Utz Schliesky  
Prof. Dr. Thorsten Siegel  
Prof. Dr. Indra Spiecker  
gen. Döhmann  
Prof. Dr. Peter Wysk  
Prof. Dr. Jan Ziekow

### AUS DEM INHALT

#### AUFSÄTZE

##### Will/Gabler

Die verwaltungsrechtliche Dimension des Dieselskandals zwischen nationalem und EU-Recht · S. 291

##### Edenharter

Die Digitalisierung als Herausforderung für das Baurecht · S. 341

##### Schnieders

Europäische Fahrzeugzulassungen – Die neue EU-Zulassung für Eisenbahnfahrzeuge im Vergleich der Verkehrsträger · S. 372

##### Kümper

Die vorzeitige Besitzeinweisung zur beschleunigten Verwirklichung von Bauvorhaben · S. 404

##### Spitzlei

Der Zufall als Entscheidungskriterium – Verwaltungsrechtliche Anwendungsfälle und verfassungsrechtliche Zulässigkeit von Losverfahren · S. 439

Heft 3  
August 2020  
Seiten 291 – 472  
111. Jahrgang  
Art.-Nr. 56159003  
PVSt 48318

# 3

Carl Heymanns Verlag

## Schriftleitung

Univ.-Prof. Dr. *Jan Ziekow*, Speyer

## Herausgeber

- Prof. Dr. *Arthur Benz*, Univ.-Prof. an der Technischen Universität Darmstadt  
Prof. Dr. *Siegfried Broß*, Richter des Bundesverfassungsgerichts a.D., Karlsruhe,  
Honorarprofessor an der Albert-Ludwigs-Universität Freiburg  
Prof. Dr. *Max-Emanuel Geis*, Univ.-Prof. an der Friedrich-Alexander-Universität  
Erlangen-Nürnberg  
Prof. Dr. *Thomas Groß*, Univ.-Prof. an der Universität Osnabrück  
Prof. Dr. *Annette Guckelberger*, Univ.-Prof. an der Universität des Saarlandes  
Saarbrücken  
Prof. Dr. *Elke Gurlit*, Univ.-Prof. an der Johannes Gutenberg-Universität Mainz  
Prof. Dr. *Norbert Kämper*, Rechtsanwalt, Düsseldorf, Honorarprofessor an der  
Ruhr-Universität Bochum  
Prof. Dr. Dr. *Klaus König*, Ministerialdirektor a.D., em. Univ.-Prof. an der Deut-  
schen Universität für Verwaltungswissenschaften Speyer  
Prof. Dr. *Hans-Werner Laubinger* †, M.C.L., em. Univ.-Prof. an der Johannes  
Gutenberg-Universität Mainz  
Prof. Dr. *Wolf-Rüdiger Schenke*, em. Univ.-Prof. an der Universität Mannheim  
Prof. Dr. *Sabine Schlacke*, Univ.-Prof. an der Westfälischen Wilhelms-Universität  
Münster  
Prof. Dr. *Utz Schliesky*, Direktor des Schleswig-Holsteinischen Landtags und Vor-  
standsmitglied des Lorenz-von-Stein-Instituts für Verwaltungswissenschaften an  
der Christian-Albrechts-Universität zu Kiel  
Prof. Dr. *Thorsten Siegel*, Univ.-Prof. an der Freien Universität Berlin  
Prof. Dr. *Indra Spiecker gen. Döhmman*, LL.M, Univ.-Prof. an der Goethe-Uni-  
versität Frankfurt a.M.  
Prof. Dr. *Peter Wysk*, Richter am Bundesverwaltungsgericht, Leipzig, Honorar-  
professor an der Humboldt-Universität zu Berlin  
Prof. Dr. Dr. h.c. (NUM) *Jan Ziekow*, Univ.-Prof., Direktor des Deutschen  
Forschungsinstituts für öffentliche Verwaltung, Speyer
- 

## Inhalt

### Abhandlungen

- Die verwaltungsrechtliche Dimension des Dieselskandals zwischen nationalem und EU-Recht  
Von Univ.-Prof. Dr.iur. Dr.phil. *Martin Will*, M.A., LL.M. (Cambr.) und  
Wiss. Mitarb. Ref. iur. *Johanna Gabler*, M.A., LL.B. .... 291
- Die Digitalisierung als Herausforderung für das Baurecht  
Von Univ.-Prof. Dr. *Andrea Edenharter*, FernUniversität Hagen ..... 341
- Europäische Fahrzeugzulassungen – Die neue EU-Zulassung für Eisenbahnfahrzeuge im Vergleich der  
Verkehrsträger  
Von Prof. Dr. *Ralf Schnieders*, MPA (ENA), Berlin ..... 372
- Die vorzeitige Besitzeinweisung zur beschleunigten Verwirklichung von Bauvorhaben  
Von Dr. *Boas Kümper*, Münster ..... 404
- Der Zufall als Entscheidungskriterium – Verwaltungsrechtliche Anwendungsfälle und  
verfassungsrechtliche Zulässigkeit von Losverfahren  
Von Dr. *Thomas Spitzlei*, Trier ..... 439