

# NZKart

# Neue Zeitschrift für Kartellrecht

D3-Z320

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS



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/Ch. Wolf*

Brexit kicks in (Editorial)

629

*J. Hertfelder/D. Drixler*

Der niederländische Leitlinienentwurf zu  
Nachhaltigkeitsvereinbarungen

631

*F. von Schreitter/J. Urban*

Ausweitung der Verweisungspraxis nach Art. 22 FKVO

637

*P. Giese/Ch. Heinichen/M. Janssen/U. Klumpp/*

*R. Schelzke/Ch. Steinle*

Kartellbußgeldrecht in der 10. GWB-Novelle – Teil 2

646

*F. J. Säcker*

Die Ladeinfrastruktur für Elektrofahrzeuge im  
Wettbewerbsrecht – Teil 2

652

*Th. Thiede*

Zur Schätzung des Kartellschadens

657

*L. Hornkohl*

Freie Schätzung der Kartellschadenshöhe

661

*M. Nuys/F. Huerkamp/A. Eckenroth*

Das LG Dortmund und sein „Mut zur Schärzung“

666

*EuGH*

Urteil Wikingerhof/Booking.com

669

*EuGH*

Urteil Lebensmittelverpackungen (Silver Plastics)

671

*OLG Düsseldorf*

Beschluss zur Minderheitsbeteiligung RWE an E.ON

680

Einsendungen an:

einsendungen@NZKart.de



## 12/2020

S. 629–696 14. Dezember 2020





### Editorial

Ulrich Soltész/Christina Wolf  
Brexit kicks in

629

### Kommentar

Jürgen Kühling  
Unter verschärfter Beobachtung

630

### Aufsätze

Johannes Hertfelder/Daniela Drixler  
Ein „more sustainable economic approach“ – der niederländische Leitlinienentwurf zu Nachhaltigkeitsvereinbarungen im Kartellrecht

631

Florian von Schreitter/Julian Urban  
Schlagloch voraus! – Zur geplanten Ausweitung der Verweisungspraxis nach Art. 22 FKVO

637

Peter Giese/Christian Heinichen/Maximilian Janssen/Ulrich Klumpp/Ricarda Schelzke/Christian Steinle  
Kartellbußgeldrecht in der 10. GWB-Novelle – Teil 2

646

Franz Jürgen Säcker  
Die Ladeinfrastruktur für Elektrofahrzeuge im Wettbewerbsrecht – Teil 2

652

Thomas Thiede  
Zur Schätzung des Kartellschadens

657

Lena Hornkohl  
Freie Schätzung der Kartellschadenshöhe nach § 287 ZPO – Eine Reaktion auf jüngste Entwicklungen

661

Marcel Nuys/Florian Huerkamp/Anne Eckenroth  
Im Westen viel Neues – Das LG Dortmund und sein „Mut zur Schätzung“

666

### Entscheidungen

#### Gerichtshof der Europäischen Union (EuGH)

EuGH	24.11.2020 – C-59/19	Zur internationalen Gerichtszuständigkeit bei behauptetem Kartellverstoß	669
EuGH	22.10.2020 – C-702/19 P	Zum Informationsaustausch zwischen Wettbewerbern	671

#### Gericht der Europäischen Union (EuG)

EuG	18.11.2020 – T-814/17	Zum Missbrauch durch Kapazitätsabbau (essential facility)	674
-----	-----------------------	---	-----

#### Bundesgerichtshof (BGH)

BGH	15.10.2020 – IZR 147/18	Zur Markenverletzung bei einem selektiven Vertriebssystem	677
-----	-------------------------	---	-----

## Oberlandesgerichte (OLG)

OLG Düsseldorf	4.11.2020 – 2 Kart 1/20 (V)	Zur Anfechtung einer fusionskontrollrechtlichen Freigabe in der ersten Phase	680
OLG Düsseldorf	2.10.2020 – 6 Kart 1/19 (OWi)	Zu einem Verständigungsurteil nach Zurückverweisung durch den BGH	682
OLG Düsseldorf	16. 9.2020 – 3 Kart 750/19	Zur Vereinbarkeit einer behördlichen Preisvorgabe mit Art. 101 AEUV	683
OLG Düsseldorf	17. 8.2020 – V-6 Kart 10/19 (OWi)	Folgen des Nichterscheins zur Hauptverhandlung	685

## Landgerichte (LG)

LG Hannover	19.10.2020 – 13 O 24/19	Zum Vorlageverfahren zur Auslegung einer Kommissionsentscheidung	690
-------------	-------------------------	--	-----

## Fallberichte des Bundeskartellamtes

Gründung eines Gemeinschaftsunternehmens von Süddeutsche Zeitung und Frankfurter Allgemeine Zeitung	692
Bußgeldverfahren gegen Großhändler von Pflanzenschutzmitteln	696

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

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Sie können nur berücksichtigt werden, wenn sie den Autorenhinweisen entsprechen (<https://rsw.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 zuzüglich. 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

**Abbestellungen:** 6 Wochen vor Jahreschluss.

**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


# ZfWVG

Zeitschrift für Wett- und Glücksspielrecht  
European Journal of Gambling Regulation

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-7305

6

-  Prof. Dr. Markus Ruttig
- 405 Zeit der Bewährung  
Prof. Dr. Christian Koenig und Krisztina Mezey
- 406 EU-rechtliche Einordnung des BGH-Urteils zur Strafbarkeit eines Spielhallenbetreibers nach § 284 StGB im Hinblick auf Online-Casinoangebote  
Prof. Dr. Rüdiger Wulf
- 411 Glücksspielforschung als Wissenschaft – Eine Standortbestimmung  
Dr. Jörg Bewersdorff
- 415 Was Sie schon immer über TR 5 wissen wollten ...  
Dr. Rafael Brägger
- 422 Schöne neue (Online-)Casinowelt – ein Jahr Netzsperrungen in der Schweiz und vier Jahre liberalisiertes Casinoregime in Liechtenstein  
Martin Reeckmann
- 428 Die Entwicklung des Spielbankenrechts in Deutschland von 2019 bis Sommer 2020  
Frédéric Salewski und Luise Brockerhoff
- 435 Umsatzsteuerliche Entgeltlichkeit von (Online-) Glücksspielangeboten – Zugleich Anmerkung zu BFH, 11.12.2019 – XI R 13/18, ZfWVG 2020, 239  
PD Dr. Larissa Schwarzkopf, Prof. Dr. Ludwig Kraus, Friederike Neugebauer, Dr. Peter Raiser und Dr. Tim Pfeiffer-Gerschel
- 440 Was die Suchthilfestatistik zur Aufklärung der Glücksspielsucht in Deutschland beitragen kann!
- 445 Notifizierung nationaler Vorschriften zur Besteuerung des Haltens von Wettterminals  
EuGH, Urt. v. 8.10.2020 – C-711/19 – Admiral Sportwetten u. a.
- 448 Prüfungsumfang im Eilverfahren bei spielhallenrechtlicher Auswahlentscheidung zugunsten eines Konkurrenten  
OVG des Saarlandes, Beschl. v. 2.7.2020 – 1 B 109/20
- 451 Verstoß gegen Trennungsgebot bei Kollision von Sportwettvermittlungsstelle und geduldeter Spielhalle  
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 21.7.2020 – 6 S 1665/20
- 453 Rücknahme bereits erteilter Spielhallenerlaubnis wegen erneuten Auswahlverfahrens  
OVG des Saarlandes, Beschl. v. 13.8.2020 – 1 B 214/20
- 458 Verbotene Fernsehwerbung für öffentliches Glücksspiel durch Sponsorhinweis  
VGH Bayern, Beschl. v. 20.8.2020 – 7 CS 20.356
- 462 Zulässigkeit der Erhebung einer an den Wetteinsatz anknüpfenden Wettbürosteuer  
OVG Nordrhein-Westfalen, Urt. v. 27.8.2020 – 14 A 2275/19
- 474 Zur Zurechenbarkeit spezifisch spielhallenrechtlicher Rechtsverstöße des Geschäftsführers einer Spielhalle  
OVG des Saarlandes, Beschl. v. 28.8.2020 – 1 B 177/20
- 489 Kein Trennungsgebot zwischen Geldspielgeräten und Sportwetten in Gaststätten und Wettvermittlungsstellen  
OVG Sachsen, Beschl. v. 17.9.2020 – 6 B 103/20
- 490 Umfang des Anspruchs auf Gewinnauszahlung aus Geldspielgerät bei Punktespiel  
LG Freiburg (Breisgau), Urt. v. 4.8.2020 – 9 S 10/20

## Herausgeber

Prof. Dr. Johannes Dietlein

Prof. Dr. Jörg Ennuschat

Prof. Dr. Ulrich Haltern, LL.M.

Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M.

RA Prof. Dr. Markus Ruttig

## Schriftleiter

RiVG Dr. Felix B. Hüsken



# Inhalt

## Editorial

*Prof. Dr. Markus Ruttig*  
Zeit der Bewährung

405

## Aufsätze

*Prof. Dr. Christian Koenig und Krisztina Mezey*  
EU-rechtliche Einordnung des BGH-Urteils zur Strafbarkeit  
eines Spielhallenbetreibers nach § 284 StGB im Hinblick auf  
Online-Casinoangebote

406

*Prof. Dr. Rüdiger Wulf*  
Glücksspielforschung als Wissenschaft – Eine Standort-  
bestimmung

411

*Dr. Jörg Bewersdorff*  
Was Sie schon immer über TR 5 wissen wollten ...

415

*Dr. Rafael Brägger*  
Schöne neue (Online-)Casinowelt – ein Jahr Netzsperrn in  
der Schweiz und vier Jahre liberalisiertes Casinoregime in  
Liechtenstein

422

*Martin Reeckmann*  
Die Entwicklung des Spielbankenrechts in Deutschland von  
2019 bis Sommer 2020

428

*Frédéric Salewski und Luise Brockerhoff*  
Umsatzsteuerliche Entgeltlichkeit von (Online-) Glücksspiel-  
angeboten – Zugleich Anmerkung zu BFH, 11.12.2019 –  
XI R 13/18, ZfWVG 2020, 239

435

*PD Dr. Larissa Schwarzkopf, Prof. Dr. Ludwig Kraus,  
Friederike Neugebauer, Dr. Peter Raiser und  
Dr. Tim Pfeiffer-Gerschel*

Was die Suchthilfestatistik zur Aufklärung der Glücksspielsucht  
in Deutschland beitragen kann!

440

## Rechtsprechung

Notifizierung nationaler Vorschriften zur Besteuerung des Haltens  
von Wettterminals  
EuGH, Urt. v. 8.10.2020 – C-711/19 – Admiral Sportwetten u. a.

445

Prüfungsumfang im Eilverfahren bei spielhallenrechtlicher  
Auswahlentscheidung zugunsten eines Konkurrenten  
OVG des Saarlandes, Beschl. v. 2.7.2020 – 1 B 109/20

448

Verstoß gegen Trennungsgebot bei Kollision von Sportwettver-  
mittlungsstelle und geduldeter Spielhalle  
VGH Baden-Württemberg, Beschl. v. 21.7.2020 – 6 S 1665/20

451

Rücknahme bereits erteilter Spielhallenerlaubnis wegen  
erneuten Auswahlverfahrens  
OVG des Saarlandes, Beschl. v. 13.8.2020 – 1 B 214/20 453

Verbotene Fernsehwerbung für öffentliches Glücksspiel durch  
Sponsorhinweis  
VGH Bayern, Beschl. v. 20.8.2020 – 7 CS 20.356 458

Schließung einer Spielhalle wegen Unzuverlässigkeit des  
Spielhallenbetreibers  
OVG Nordrhein-Westfalen, Beschl. v. 25.8.2020 – 4 B 1145/20 460

Zulässigkeit der Erhebung einer an den Wetteinsatz  
anknüpfenden Wettbürosteuer  
OVG Nordrhein-Westfalen, Urt. v. 27.8.2020 – 14 A 2275/19 462

Zur Zurechenbarkeit spezifisch spielhallenrechtlicher  
Rechtsverstöße des Geschäftsführers einer Spielhalle  
OVG des Saarlandes, Beschl. v. 28.8.2020 – 1 B 177/20 474

Maßgebliche Kriterien einer Auswahlentscheidung zwischen  
Bestandsspielhallen  
OVG des Saarlandes, Beschl. v. 4.9.2020 – 1 B 100/20 482

Kein Trennungsgebot zwischen Geldspielgeräten und  
Sportwetten in Gaststätten und Wettvermittlungsstellen  
OVG Sachsen, Beschl. v. 17.9.2020 – 6 B 103/20 489

Umfang des Anspruches auf Gewinnauszahlung aus  
Geldspielgerät bei Punktespiel  
LG Freiburg (Breisgau), Urt. v. 4.8.2020 – 9 S 10/20 490



# DER KONZERN

D3-Z213 WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

12

Seite 465 – 508  
Dezember 2020  
18. Jahrgang

>> Konzernrecht • Steuerrecht • Rechnungslegung • Corporate Governance

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

## AUFSÄTZE

- Michael Deubert/Stefan Lewe*  
Inhaltliche Anforderungen an die Konzernbuchführung nach HGB 465
- Harald Bott/Gerrit Rüdiger*  
IPSAS-Abschluss 2019 des Landes Hessen 471
- Leonhard Knoll*  
Ausschüttungsquote und Marktrisikoprämie 478

## KOMPAKT

- Michael Rust*  
Vorsteuerabzug bei gescheitertem Anteilerwerb einer gemischten Holding 483
- Volker Kreft*  
Abzugsfähigkeit ausländischer Quellensteuern in Organschaftsfällen 485

## ENTSCHEIDUNGEN

- BGH*  
Meldepflicht bei Veränderung von Stimmrechtsanteilen: Keine Befreiung durch schuldrechtlichen Entherrschungsvertrag mit einem Tochterunternehmen 486
- EuGH*  
Niederlassungsfreiheit und horizontale Organschaft 490
- BFH*  
Gewinnrealisierung bei Abspaltung eines Teilbetriebs von einer KapGes., deren Anteile im notwendigen Sonderbetriebsvermögen II bei einer PersGes. gehalten werden 498
- BFH*  
Abgrenzung zwischen beteiligungs- und obligationsähnlichen Genussrechten 502
- BFH*  
Personelle Verflechtung bei von Geschäftsführung ausgeschlossenem Nur-Besitz-Gesellschafter und bei Möglichkeit zur Umgehung des § 181 BGB durch geschäftsführende Doppelgesellschafter 506

Im Abonnement enthalten:

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt**  
**FACHMEDIEN**

## AUFSÄTZE

### RECHNUNGSLEGUNG/CORPORATE GOVERNANCE

Rechnungslegung

**Inhaltliche Anforderungen an die Konzernbuchführung nach HGB**

**WP/StB Michael Deubert / WP/StB Dr. Stefan Lewe, beide Frankfurt/M.**

Die Buchführung ist seit den Änderungen durch das Abschlussprüferreformgesetz (AReG) auch Prüfungsgegenstand des Enforcementverfahrens. Vor diesem Hintergrund wird aktuell in der Literatur diskutiert, welche inhaltlichen Anforderungen an eine Konzernbuchführung zu stellen sind. Strittig ist dabei insb., wie eng eine Orientierung der Konzernbuchführung an die §§ 238 f. HGB zu erfolgen hat. Ziel des vorliegenden Beitrags ist es, die konzernspezifischen Besonderheiten bei der Formulierung von Anforderungen an eine Konzernbuchführung zu berücksichtigen, d.h. einen inhaltlichen Transfer der für den Jahresabschluss formulierten Anforderungen an die Buchführung auf die Besonderheiten des Konzernabschlusses vorzunehmen.

DK1348407

S. 465

Rechnungslegung

**IPSAS-Abschluss 2019 des Landes Hessen**

**MinR Dipl.-Fw. Harald Bott / MinDirig Dr. Gerrit Rüdiger, beide Wiesbaden**

Im Rahmen eines Pilotprojekts erstellt das Land Hessen für das Jahr 2019 parallel zu seinem Konzernabschluss, der den handelsrechtlichen Bilanzierungsvorgaben des HGB Rechnung trägt und die Standards staatlicher Doppik berücksichtigt, testweise und einmalig einen Abschluss, der den Grundsätzen der IPSAS folgt. Mit diesem Projekt will das Land praxisbasierte Erfahrungswerte gewinnen, die im aktuellen Entwicklungsprozess von EPSAS eingebracht werden und eine bislang weitgehend theoretische Diskussion bereichern sollen. Eine Veröffentlichung des IPSAS-Abschlusses 2019 des Landes Hessen ist für das Frühjahr 2021 vorgesehen. Die Verfasser erläutern Anlass und Zielsetzung des Projekts, sie geben einen Überblick zu Projekthinhalt und aktuellem Stand und gehen auf erste Zwischenergebnisse ein. Ein Ausblick auf die Folgeaktivitäten schließt die ersten Eindrücke aus dem noch laufenden IPSAS-Projekt ab.

DK1351165

S. 471

Unternehmensbewertung

**Ausschüttungsquote und Marktrisikoprämie**

**Prof. Dr. Leonhard Knoll, Würzburg**

Der Beitrag ergänzt die Diskussion rund um Ausschüttungsquote und Marktrisikoprämie mit einigen weiteren Anmerkungen.

DK1348381

S. 478

## KOMPAKT

### STEUERRECHT

Umsatzsteuer

**Vorsteuerabzug bei gescheitertem Anteilerwerb einer gemischten Holding**

**RA/FAStR Dr. Michael Rust, München**

DK1351919

S. 483

Gewerbesteuer

**Abzugsfähigkeit ausländischer Quellensteuern in Organschaftsfällen**

**RiFG Prof. Dr. Volker Kreft, Hannover**

DK1343337



## ENTSCHEIDUNGEN

### KONZERNRECHT

Kapitalmarktrecht

**Meldepflicht bei Veränderung von Stimmrechtsanteilen: Keine Befreiung durch schuldrechtlichen Entherrschungsvertrag mit einem Tochterunternehmen**

**BGH, Urteil vom 22.09.2020 – II ZR 399/18**

DK1349227

S. 486

### STEUERRECHT

Körperschaftsteuer/Internationales Steuerrecht

**Niederlassungsfreiheit und horizontale Organschaft**

**EuGH, Urteil vom 14.05.2020 – Rs. C-749/18**

DK1343372

S. 490

Gewinnermittlung

**Gewinnrealisierung bei Abspaltung eines Teilbetriebs von einer KapGes., deren Anteile im notwendigen Sonderbetriebsvermögen II bei einer PersGes. gehalten werden**

**BFH, Urteil vom 28.05.2020 – IV R 17/17**

DK1345928

S. 498

Körperschaftsteuer/Einkommensteuer

**Abgrenzung zwischen beteiligungs- und obligationsähnlichen Genussrechten**

**BFH, Urteil vom 14.08.2019 – I R 44/17**

DK1343338

S. 502

Gewerbesteuer/Einkommensteuer

**Personelle Verflechtung bei von Geschäftsführung ausgeschlossenem Nur-Besitz-Gesellschafter und bei Möglichkeit zur Umgehung des § 181 BGB durch geschäftsführende Doppelgesellschafter**

**BFH, Urteil vom 28.05.2020 – IV R 4/17**

DK1347396

S. 506

# versicherung rundschau

Zeitschrift für das Versicherungswesen



WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z254

Dezember 2020 12 | 20

## magazin

Editorial

Die wettbewerbsfähige

Zukunft Österreichs und Europas

Interview mit Dr. Franz Rudorfer

VVO-Mitgliederversammlung 2020

VVO/KFV: Hochrisikozeit für  
Wohnungsbrände

International

## altersvorsorge

Altersvorsorge auf EU-Ebene – Was ist im  
Jahr 2021 zu erwarten?

## gesundheitsvorsorge

Die psychischen Schäden ergeben eine  
„dritte Welle“, die zu wenig beachtet wird

## wissenschaft

Versicherung bedeutet nicht, dass jedes  
denkbare Risiko gedeckt ist  
Im Gespräch mit Univ.-Prof.  
Dr. Stefan Perner

## rechtsprechung

1087. Zession und Bankgeheimnis



# Online Shopping: Hell- und Dunkelfeld aktueller Betrugsdelikte in Österreich



## magazin

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

### Editorial

**03**

### TITEL

**Online Shopping: Hell- und Dunkelfeld aktueller Betrugsdelikte in Österreich**

Eine aktuelle Umfrage des KfV (Kuratorium für Verkehrssicherheit) über Betrug beim Online-Shopping

**04****Die wettbewerbsfähige Zukunft Österreichs und Europas**

Interview mit Dr. Franz Rudorfer, Geschäftsführer Bundessparte Bank und Versicherung in der WKO

**08****VVO-Mitgliederversammlung 2020**

Die erstmals virtuelle Versammlung der VVO-Mitglieder

**11****VVO/KfV: Hochrisikozzeit für Wohnungsbrände**

Der Advent ist eine der feuergefährlichsten Zeiten im Jahr

**12****International**

Versicherung gegen Erdbebenrisiken: Große Deckungslücke zeigt dringenden Handlungsbedarf in Südosteuropa

**14**

## altersvorsorge

Redaktion: [christina.wuehrer@vvo.at](mailto:christina.wuehrer@vvo.at)**Altersvorsorge auf EU-Ebene – Was ist im Jahr 2021 zu erwarten?**

Ein Überblick über die Maßnahmen

**18**

## gesundheitsvorsorge

Redaktion: [astrid.knitel@vvo.at](mailto:astrid.knitel@vvo.at)**Die psychischen Schäden ergeben eine „dritte Welle“, die zu wenig beachtet wird**

Die Coronakrise sorgt für psychische Belastungen auf mehreren Ebenen

**20**

## wissenschaft

Redaktion: [katharina.trampisch@gvfw.at](mailto:katharina.trampisch@gvfw.at)**Versicherung bedeutet nicht, dass jedes denkbare Risiko gedeckt ist**

Im Gespräch mit Univ.-Prof. Dr. Stefan Perner, Vorstand des Instituts für Zivil- und Zivilverfahrensrecht an der Wirtschaftsuniversität Wien

**24****Rechtsprechung**

1087: Zession und Bankgeheimnis

**28****Für Sie gelesen****29****Impressum****30**

Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 20 40  
ISSN 0022-6882

Redaktion:  
72074 Tübingen  
Wilhelmstraße 18  
jz@mohrsiebeck.com

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

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
**D3-Z134**

# Juristen Zeitung

**2**

76. Jahrgang  
22. Januar 2021  
Seiten 53–108

Aus dem Inhalt:

**Johann Braun**

Wahrheit im Zivilprozess

**Anna-Lena Hollo**

Schutz von Versammlungen auf fremdem Grund

**Martin Stierle**

Ausschließlichkeit in der Corona-Krise – Über Alternativen und Zugangslösungen im pandemie-relevanten Innovationsermöglichungsrecht

**Martin Böse, Maria Bröcker und Anne Schneider**

Rechtsschutz in der internationalen Rechtshilfe in Strafsachen – Defizite und Reformbedarf

**Heinz Holzhauer**

Die Vermögensauseinandersetzung der Republik Preußen mit ihrem vormalig regierenden Königshaus

EuGH mit Anmerkung von

**Christoph Wendelstein**

Internationale Zuständigkeit bei Unterlassungsklage wegen Missbrauchs einer marktbeherrschenden Stellung im Rahmen einer Vertragsbeziehung

BGH mit Anmerkung von

**Florian Faust**

Rechtsfolgen von § 281 Abs. 4 und 5 BGB nur bei berechtigtem Verlangen von Schadensersatz statt der Leistung



## Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg  
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.  
Professor Dr. Dr. h.c. Herbert Roth, Regensburg  
Professor Dr. Astrid Stadler, Konstanz  
Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2000)  
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)  
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

## Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

2 76. Jahrgang  
22. Januar 2021

# Juristen Zeitung



Inhalt

## Aufsätze

Professor Dr. **Johann Braun**  
Wahrheit im Zivilprozess 53

Dr. **Anna-Lena Hollo**  
Schutz von Versammlungen auf fremdem Grund 61

Dr. **Martin Stierle**, LL.M. (Berkeley)  
Ausschließlichkeit in der Corona-Krise – Über Alternativen und Zugangslösungen im pandemielevanten Innovationsermöglichungsrecht 71

Professor Dr. **Martin Böse**, **Maria Bröcker** und  
Professorin Dr. **Anne Schneider**, LL.M. (U.W.E.)  
Rechtsschutz in der internationalen Rechtshilfe in Strafsachen – Defizite und Reformbedarf 81

Professor Dr. **Heinz Holzhauer**  
Die Vermögensauseinandersetzung der Republik Preußen mit ihrem vormals regierenden Königshaus 87

## Umschau

**Glückwunsch**  
Hermann Klenner zum 95. Geburtstag  
Professor Dr. Dr. **Eric Hilgendorf** 94

## Nachruf

Alexander Hollerbach  
Professor Dr. **Joachim Lege** 95

## Entscheidungen

EuGH, 24. 11. 2020, C-59/19 Wikingerhof GmbH & Co. KG ./ Booking.com BV mit Anmerkung von  
Privatdozent Dr. **Christoph Wendelstein**  
Internationale Zuständigkeit bei Unterlassungsklage wegen Missbrauchs einer marktbeherrschenden Stellung im Rahmen einer Vertragsbeziehung 97

BGH, 14. 10. 2020, VIII ZR 318/19 mit Anmerkung von  
Professor Dr. **Florian Faust**, LL.M. (Univ. Michigan)  
Rechtsfolgen von § 281 Abs. 4 und 5 BGB nur bei berechtigtem Verlangen von Schadensersatz statt der Leistung 103

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte 38\*  
Aus den Hochschulen 39\*  
Gesetzgebung 39\*  
Entscheidungen in Leitsätzen 42\*  
Neuerscheinungen 56\*  
Zeitschriftenübersicht 64\*  
Festschrift/Sammelwerke 69\*  
Impressum 70\*

# NJW

# Neue Juristische Wochenschrift

D3-Z171 **WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

In Verbindung  
mit dem Deutschen Anwaltverein  
und der Bundesrechtsanwaltskammer  
herausgegeben von  
den Rechtsanwälten  
Prof. Dr. Peter Bräutigam  
Prof. Dr. Wolfgang Ewer  
Prof. Dr. Rainer Hamm  
Dr. Hilke Herchen  
Dr. Ulrich Karpenstein  
Dr. Nathalie Oberthür

## Aus dem Inhalt

- A. D. Riewe**  
Rückkehr zur Insolvenzantragspflicht und weitere  
Fortentwicklungen im Insolvenzrecht 193
- J. Stoye/F. Schrammel**  
Die HOAI 2021 als flexibler Rechtsrahmen im  
Preis- und Leistungswettbewerb 197
- A. Leisner-Egensperger**  
Impfpriorisierung und Verfassungsrecht 202
- M. D. Cole**  
Zero-Rating ist nicht „netzneutral“ 208
- N. Stackmann**  
Aktuelle Rechtsprechung zum Kapitalanlagerecht 211
- BGH**  
Geschäftsführerhaftung in der Vermögensschaden-  
Haftpflichtversicherung (Anm. S. M. Orlikowski-Wolf) 231
- BGH**  
Reichweite einer nicht formularmäßigen Verjährungs-  
vereinbarung (Anm. T. Bomsdorf/M. Finkelmeier) 234
- BGH**  
Innere Tatseite und Beihilfestrafbarkeit bei Gläubiger-  
begünstigung (Anm. C. Brand) 247
- BSG**  
Befreiung von gesetzlicher Rentenversicherung bei  
Leistung des Mindestbeitrags (Anm. J. M. Horn) 259

  
C.H. BECK

## 4/2021

21. Januar 2021  
74. Jahrgang S. 193–264  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

### Interview

Impfpflicht kann  
zulässig sein

### Forum

Digitalisierung  
des StGB

### Anwaltschaft

Paradigmenwechsel  
im RDG?



0150202106

# INHALT

## Aufsätze

Anne Deike Riewe

### **Rückkehr zur Insolvenzantragspflicht und weitere Fortentwicklungen im Insolvenzrecht** 193

Der Beitrag beleuchtet die für Geschäftsleiter von Krisenunternehmen wie für Gläubiger bedeutsamsten Aspekte des zum 1.1.2021 in Kraft getretenen Sanierungs- und Insolvenzrechtsfortentwicklungsgesetzes (SanInsFoG).

Jörg Stoye / Florian Schrammel

### **Die HOAI 2021 als flexibler Rechtsrahmen im Preis- und Leistungswettbewerb um öffentliche Planungsaufträge** 197

Am 1.1.2021 ist die neu gefasste HOAI in Kraft getreten. Der Beitrag gibt einen Überblick über die aus vertragsrechtlicher Perspektive wesentlichen Änderungen.

Anna Leisner-Egensperger

### **Impfpriorisierung und Verfassungsrecht** 202

Im Beitrag wird dargelegt, dass die Verteilung der Corona-Impfstoffe auf einer grundgesetzwidrigen Rechtsgrundlage beruht. Der Impfverordnung fehlt es an einer rechtsstaatlich bestimmten parlamentarischen Ermächtigung.

## Zur Rechtsprechung

Mark D. Cole

### **Zero-Rating ist nicht „netzneutral“** 208 (EuGH, NJW 2021, 219)

## Bericht

Nikolaus Stackmann

### **Aktuelle Rechtsprechung zum Kapitalanlagerecht** 211

## Kanzlei & Mandat

Wolfgang Frahm

### **Der Behandlungsfehler in der Arzthaftung** 216

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Im Profil	20
Teuer erkaufte Souveränität		„Eine Impfpflicht kann zulässig sein“		Der Völkerrichter	
F. Kainer		S. Rixen		J. Jahn	
Agenda	6	Forum	15	Rubrikenmarkt	27
Meldungen / Kolumne	7	Digitalisierung des StGB		web.report	28
Gesetzgebung	8	B. Krause		Stellenmarkt	29
Rechtsprechung in Kürze	8	Aus der Anwaltschaft	17	Beck'sche Zeitschriften	42
Entscheidung der Woche	9	Paradigmenwechsel im RDG?		Buchhinweise	44
Leserforum	10	S. Göcken		Veranstaltungshinweise	46
		Ausbildung & Karriere	19	Heftvorschau/Impressum	48
		ua: Mehr Zeit zum „Schießen“			
		J. Jahn			



# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EuGH 15.09.20 – C-807/18, C-39/19  
**Verstoß gegen „Netzneutralität“ durch Zero-Rating und Blockieren übriger Dienste** 219

### Verfassungsgerichte

BVerfG 20.05.20 – 2 BvR 2628/18  
**Diskriminierung bei Einbürgerung wegen nichtehelicher Abstammung** 223

### Zivilgerichte

BGH 18.11.20 – IV ZR 217/19  
**Geschäftsführerhaftung in der Vermögensschaden-Haftpflichtversicherung**  
 (Anm. S. M. Orlikowski-Wolf) 231

BGH 01.10.20 – IX ZR 247/19  
**Reichweite einer nicht formularmäßigen Verjährungsvereinbarung**  
 (Anm. T. Bomsdorf / M. Finkelmeier) 234

BGH 14.07.20 – VI ZR 268/19  
**Anrechnung eines Versehrtenrabatts bei Schadensabrechnung nach Verkehrsunfall** 241

BGH 09.07.20 – V ZR 30/20  
**Antrag auf Wiedereinsetzung bei Ablehnung eines Prozesskostenhilfeantrags** 242

BGH 26.05.20 – VI ZR 321/19  
**Nicht erforderliche Anwaltskosten bei Beauftragung durch Betreuer** 243

OLG Oldenburg 07.06.20 – 2 U 46/20  
**Pflicht zur Würdigung von Gerichts- und Privatgutachten** 244

### Strafgerichte

BGH 21.07.20 – 2 StR 99/19  
**Innere Tatseite und Beihilfestrafbarkeit bei Gläubigerbegünstigung** (Anm. C. Brand) 247

OLG Bremen 15.04.20 – 1 SsRs 16/20  
**Ablehnung der Überprüfung von Messergebnissen – Gehörsverletzung (Ls.)** 250

### Verwaltungsgerichte

VGH Mannheim 06.08.20 – 10 S 1509/20  
**Widerruf der Anerkennung als Überwachungsorganisation nach der StVZO** 250

### Arbeitsgerichte

BAG 19.10.20 – 10 AZB 53/20  
**Kosten für die Aufhebung von Zwangsvollstreckungsmaßnahmen** 257

BAG 28.05.20 – 8 AZR 170/19  
**Doppelfunktion der Entschädigung nach AGG – Ermessensspielraum des Gerichts (Ls.)** 259

### Sozialgerichte

BSG 23.09.20 – B 5 RE 3/19 R  
**Befreiung von gesetzlicher Rentenversicherung bei Leistung des Mindestbeitrags** (Anm. J. Horn) 259

BSG 03.07.20 – B 8 SO 5/19 R  
**Keine Erstattung der Anwaltskosten bei Streit um Verzinsung einer Nachzahlung (Ls.)** 264

## Jetzt online: Zeitschrift für Rechtspolitik (ZRP) Heft 1/2021

### Editorial

**Rechtspolitik im Krisen- und Wahlkampfmodus**  
 T. Freudenberg

### Themen der Zeit

**Wirecard-Skandal – Personenüberprüfung im Finanzsektor**  
 M. Mohr/P. Maume

### Die große BRAO-Reform

D. Markworth

### Bessere Zeiten, schlechtere Zeiten für Rechtsdienstleister

V. Römermann

### Unternehmerische und staatliche Nachhaltigkeit

M. Kockrow/B. Zypries

### PBefG auf den Stand der Zeit bringen

N. Koschmieder/D. Uwer

### „Drug-Checking“ – Reformbedarf im BtMG

F. Huber/J. F. Lindner

### Auskunftssperre für Bedienstete von Sicherheitsbehörden

G. Andoor

### Zwischenruf

**Prekäre Legitimität – Die Staatsgewalt in Zeiten der Pandemie**

U. Schliesky

### Rechtspolitik im Gespräch

**Signale der Landesverfassungsgerichtsbarkeit**

L. Selting/M. Graßhof

# WM

**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN**

# Zeitschrift für Wirtschaft und Bankr



D3-Z187

## 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

Prof. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
Tübingen

Vizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
Karlsruhe

Rechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelbach,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.

Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
Karlsruhe

Prof. Dr. Peter O. Mülbart,  
Mainz

WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV

Postverlagsort Frankfurt a. M.

## AUS DEM INHALT:

Seite 101

Wiss. Mitarbeiter Sebastian Kasper, Passau  
Harmonisierungsgrad der Anlegerschutzbestimmungen nach  
der MiFID II  
– Teil II –



Seite 107

Dirk Beule, Langenfeld (Rheinland)  
Zu den Anforderungen an Zeitpunkt, Frequenz und Bezugs-  
punkt der Ex-ante-Kosteninformationen gemäß § 63 Abs. 7  
WpHG und Art. 50 DVO (EU) 2017/565  
– Teil I –

Seite 117

BGH, 5.11.2020 – I ZR 234/19  
Zur wettbewerbsrechtlichen Zulässigkeit von gewerblichen  
Ankäufern von Forderungen und Rechten aus Versiche-  
rungsverträgen durch ein als Inkassodienstleisterin nach dem  
Rechtsdienstleistungsgesetz registriertes Unternehmen; zu  
den Voraussetzungen, unter denen eine gezielte Behinderung  
von Mitbewerbern in der Form des Ausnutzens eines fremden  
Vertragsbruchs („Ausspannen von Kunden“) vorliegen kann

Seite 125

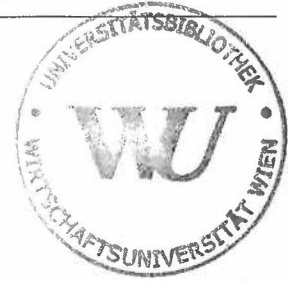
BGH, 17.12.2020 – IX ZR 205/19  
Zur Frage, wann im Sinne des § 134 Abs. 1, § 140 Abs. 1 InsO  
die Abtretung sämtlicher Ansprüche aus einer Kapitallebens-  
versicherung an ein Kreditinstitut zur Sicherung einer fremden  
Darlehensschuld und der Erlass einer künftigen Forderung als  
„vorgenommen“ gilt

Seite 135

BGH, 17.12.2020 – VI ZR 739/20  
Zur Verjährung von Schadensersatzansprüchen gegen den  
Fahrzeughersteller, wenn der Fahrzeugerwerber von der Be-  
troffenheit seines Fahrzeugs vom sogenannten Dieselskandal  
Kenntnis erlangt hat

Seite 147

Deutsche Rechtspolitik aktuell



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Wiss. Mitarbeiter Sebastian Kasper, Passau

Harmonisierungsgrad der Anlegerschutzbestimmungen nach der MiFID II  
– Teil II –

101

Dirk Beule, Langenfeld (Rheinland)

Zu den Anforderungen an Zeitpunkt, Frequenz und Bezugspunkt der Ex-ante-Kosteninformationen  
gemäß § 63 Abs. 7 WpHG und Art. 50 DVO (EU) 2017/565  
– Teil I –

107

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

Bundesgerichtshof	5.11.2020	I ZR 234/19*	Zur wettbewerbsrechtlichen Zulässigkeit von gewerblichen Ankäufern von Forderungen und Rechten aus Versicherungsverträgen durch ein als Inkassodienstleisterin nach dem Rechtsdienstleistungsgesetz registriertes Unternehmen; zu den Voraussetzungen, unter denen eine gezielte Behinderung von Mitbewerbern in der Form des Ausnutzens eines fremden Vertragsbruchs („Ausspannen von Kunden“) vorliegen kann	117
-------------------	-----------	--------------	--	-----

Bundesgerichtshof	17.12.2020	IX ZR 205/19*	Zur Frage, wann im Sinne des § 134 Abs. 1, § 140 Abs. 1 InsO die Abtretung sämtlicher Ansprüche aus einer Kapitallebensversicherung an ein Kreditinstitut zur Sicherung einer fremden Darlehensschuld und der Erlass einer künftigen Forderung als „vorgenommen“ gilt	125
-------------------	------------	---------------	---	-----

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof	12.8.2020, 1.12.2020	III ZR 160/19	Zur Vollstreckbarerklärung eines Anwaltsvergleichs durch einen Notar	129
-------------------	-------------------------	---------------	--	-----

Bundesgerichtshof	10.12.2020	IX ZB 24/20	Keine Abweisung des Eröffnungsantrags eines Gläubigers, der an einem nicht wertausschöpfend belasteten Grundstück dinglich gesichert ist, wenn eine Befriedigung im Wege der Zwangsversteigerung wegen der Suizidalität des Schuldners unsicher ist (Ergänzung zu BGH, Beschluss vom 29. November 2007 = WM 2008, 227)	133
-------------------	------------	-------------	--	-----

#### Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof	17.12.2020	VI ZR 739/20*	Zur Verjährung von Schadensersatzansprüchen gegen den Fahrzeughersteller, wenn der Fahrzeugewerber von der Betroffenheit seines Fahrzeugs vom sogenannten Dieselskandal Kenntnis erlangt hat	135
-------------------	------------	---------------	--	-----

#### Sonstiges

Bundesgerichtshof	14.12.2020	VI ZR 573/20	Zur grundsätzlichen Unzulässigkeit einer Klageänderung in der Revisionsinstanz (hier: Feststellungsantrag zum Annahmeverzug, der sich auf einen erst durch Prozesshandlungen in der Revisionsinstanz geschaffenen Lebenssachverhalt bezieht)	139
-------------------	------------	--------------	--	-----

Bundesgerichtshof	5.6.2020	EnVR 50/18	Zur näheren Bestimmung der zeitnahe üblichen Anschaffungs- und Herstellungskosten für Anlagegüter in den Gasversorgungsnetzen in Berlin, Brandenburg, Mecklenburg-Vorpommern, Sachsen, Sachsen-Anhalt und Thüringen, deren Errichtung zeitlich vor ihrer erstmaligen Bewertung in Deutscher Mark liegt (§ 6 Abs. 3 Satz 3 GasNEV)	140
-------------------	----------	------------	---	-----

Zur Einordnung einer Maßnahme als marktbezogen im Sinne des § 13 Abs. 1 Nr. 2 EnWG; im besonderen Missbrauchsverfahren nach § 31 EnWG keine Prüfung durch die Bundesnetzagentur, ob ein Schadensersatzanspruch gegen denjenigen besteht, der sich missbräuchlich im Sinne des § 31 Abs. 1 Satz 2 EnWG verhält

## Dokumentation

Deutsche Rechtspolitik aktuell	Gesetz zur weiteren Verkürzung des Restschuldbefreiungsverfahrens	147
Rechtsanwältin Ines Straubinger	Bericht über den 17. Tag des Bank- und Kapitalmarkts rechts am 19. und 20.11.2020	148

## Bücherschau

Wilfried Rüffer/ Dirk Halbach/ Peter Schimikowski	Versicherungsvertragsgesetz, 4. Aufl.	148
---	---------------------------------------	-----



TIK 2021

Virtuelle Konferenz

Tag der Institutionellen Kapitalanlage

28. Januar 2021

# Virtuelle Konferenz: Tag der Institutionellen Kapitalanlage

28. Januar 2021 Informationen: Tel. +49 69 2732 567

WM Seminar



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

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

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

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

Redaktion: Rechtsanwalt Dr. Christopher Kienle, Frankfurt 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); Professor Dr. Jens-Hinrich Binder, LL.M. (London), Eberhard Karls Universität Tübingen; Vizepräsident des Bundesgerichtshofs Professor Dr. Jürgen Ellenberger, Karlsruhe; Rechtsanwältin Dr. Anna Heidelberg, Leiterin der Rechtsabteilung der DZ-Bank AG, Frankfurt a. M.; Rechtsanwältin Dr. Karen Kuder, Chefsyndikus der Deutschen Bank AG, Frankfurt a. M.; Ilse Lohmann, Richterin am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; Professor Dr. Peter O. Mülbert, Direktor des Instituts für Internationales Recht des Spar-, Giro- und Kreditwesens an der Johannes Gutenberg-Universität Mainz

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

Redaktionsleiter: 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.de; Redaktionsassistent: 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, E-Mail: vertrieb@wmgruppe.de

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.

©2021 Herausberggemeinschaft 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

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

D3-Z314



# immolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WOHN- UND IMMOBILIENRECHT

Mietrecht

**Umsatzsteuer-Äquivalent  
bei Vermieterwechsel**

Wohnungseigentumsrecht

**Die Widmung im  
Spannungsfeld öffentlich-  
rechtlicher Vorgaben**

Verfahrensrecht

**Die schlüssige  
Antragstellung**

Baurecht

**Das digitale Bauverfahren  
nach der Bauordnung  
für Wien**

Immobilienbesteuerung

**Zinsschranke**

Forum Immobilientreuhänder

**Zur Feststellung eines  
„Gründerzeitviertels“**



IMMOLEX.MANZ.AT

ISSN 1605-2536 Österreichische Post AG MZ 02Z032704 M Verlag Manz, Gutheil Schoder Gasse 17, 1230 Wien

MANZ 



## 1 EDITORIAL

### 1 Neues im neuen Jahr

Herbert Rainer

## 4 AKTUELLSTE LEITSÄTZE

Nr 1–8

## 6 MIETRECHT

### 6 OGH 23. 9. 2020, 1 Ob 67/20i

Zur Beurteilung eines Gebäudes als Zweiobjekthaus

### 7 OGH 20. 10. 2020, 1 Ob 165/20a

Umsatzsteuer-Äquivalent bei Vermieterwechsel nach Wegfall der Optionsmöglichkeit zur Regelbesteuerung (Benjamin Dobler)

### 9 OGH 25. 8. 2020, 5 Ob 140/20d

Zum Referenzgebiet beim Lagezuschlag  
(Clemens Limberg/Valentin Plank)

### 11 OGH 25. 8. 2020, 8 Ob 53/20g

Zur nachträglichen Verhaltensbesserung (Nadja Holzer)

## 12 WOHNUNGSEIGENTUMSRECHT

### 12 Die wohnungseigentumsrechtliche Widmung im Spannungsfeld öffentlich-rechtlicher Vorgaben und des WEG/BTVG

Christian Prader/Thomas Walzel von Wiesentreu

### 16 OGH 20. 2. 2020, 6 Ob 26/20x

Anspruchsabtretung an die EigG ohne erkennnbare sachliche Rechtfertigung nicht möglich (Sigrid Ráth)

### 18 OGH 16. 9. 2020, 6 Ob 146/20v

Zur Haftung des Bauträgers für Säumnisse „seiner“ mit ihm in weiterer Folge verschmolzenen Hausverwaltung und zum Vor- teilsausgleich im Schadenersatzrecht (Christian Prader)

## 20 BAUTRÄGERRECHT

### 20 OGH 25. 6. 2020, 6 Ob 171/19v

Keine ausreichende Sicherung bei Einräumung von schlichtem Miteigentum ohne Anmerkung gem § 40 Abs 2 WEG  
(Stefan Horn)

## 24 VERFAHRENSRECHT

### 24 Die schlüssige Antragstellung

Eike Lindinger

### 26 OGH 23. 9. 2020, 1 Ob 83/20t

Räumungsklage während eines nachehelichen Aufteilungs- verfahrens (Robert Streller)

### 27 OGH 28. 8. 2020, 6 Ob 163/20v

Zur Revisionszulässigkeit (Thomas Jenewein)

## 28 MAKLERRECHT

### 28 OGH 16. 9. 2020, 6 Ob 157/20m

Vermittlungsauftrag durch die beiden Hälfteigentümer einer Liegenschaft

## 29 BAURECHT

### 29 Das digitale Bauverfahren nach der Bauordnung für Wien

Gerhard Cech

## 31 IMMOBILIENBESTEUERUNG

### 31 Zinsschranke

Karin Fuhrmann/Melanie Mischkreu/Christian Oberkleiner

### 32 BFG 27. 7. 2020, RV/5101389/2017

Vermietung für Wohnzwecke (Karin Fuhrmann)

### 34 VwGH 4. 8. 2020, Ra 2020/16/0021

Verlängerung der Verjährung eines Abgabenanspruchs  
(Clemens Malainer/Andreas Staribacher)

## 36 FORUM IMMOBILIENTREUHÄNDER

### 36 Zur Feststellung eines „Gründerzeitviertels“

Christoph Kothbauer

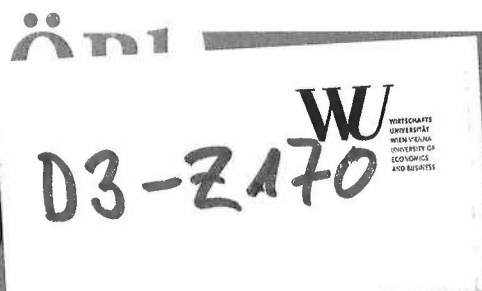
## 3 IMPRESSUM

## BEILAGE

### Jahresregister 2020

Österreichische Blätter für

# GEWERBLICHEN RECHTSSCHUTZ UND URHEBERRECHT



Herausgeber Österreichische Vereinigung für gewerblichen Rechtsschutz  
und Urheberrecht

Chefredakteur Christian Schumacher

Redaktion Rainer Beetz, Reinhard Hinger

Ständige fachliche Mitarbeit Astrid Ablasser-Neuhuber, Christian Handig



Jänner 2021

01

1 – 48

## Beiträge

Vorschlag eines neuen Competition Tools Anna Wolf-Posch ➔ 4

Elektronische Einbringung beim Patentamt Marcus Ernst ➔ 7

## Aktuelle Entwicklungen

EU-Rechtsentwicklung ➔ 9

Rechtsprechung des EuGH/EuG in EUIPO-Verfahren ➔ 12

Rechtsprechung des Europäischen Patentamts ➔ 16

Rechtsprechung des OLG Wien im markenrechtlichen  
Registerverfahren ➔ 17

Rechtsprechung des OLG Wien in Patentsachen ➔ 18

## Rechtsprechung

Veranstaltungstickets II – Handel über Schweizer Plattform

Veronika Appl ➔ 19

Coyote – Anspielung auf den Film „Coyote Ugly“

Katharina Majchrzak ➔ 26

Kugellager – Markenbenutzung durch Lagern

Katharina Majchrzak ➔ 29

Widerspruch – Widersprüche bei Zurückziehung eines Widerspruchs

Robert Fucik ➔ 30

Bienenschädling – Bekämpfung von Milben durch „Temperaturband“

Matthias Brunner ➔ 31

Santen – Genehmigung eines Wirkstoffs für neue therapeutische  
Verwendung

Alexander Koller ➔ 36

Facebook-Gruppen – Foto privat oder öffentlich? Michael Otti ➔ 39

Brompton Bicycle – spiegelt es die Persönlichkeit seines

Urhebers wider? Christian Handig ➔ 44

Zeitungskombi III – „insbesondere“ im Unterlassungsbegehren

Reinhard Hinger ➔ 47

→ Editorial . . . . .	1
<b>E-Commerce law 2.0</b>	
<i>Von Christian Schumacher</i>	

## Beiträge

→ Vorschlag eines neuen Competition Tools – What's in Store? . . . . .	4
Die Europäische Kommission hat am 2. 7. 2020 den Vorschlag eines neuen Competition Tools zur Konsultation gestellt. Der Entwurf wird ua vom Digital Services Act, der sektorspezifische Regulierung für große Internetplattformen vorsieht, flankiert.	
<i>Von Anna Wolf-Posch</i>	
→ Die elektronischen Einbringungsmöglichkeiten beim Patentamt . . . . .	7
Seit dem 18. 11. 2019 ist für sämtliche Eingaben die Möglichkeit der elektronischen Einbringung beim PA gegeben. Zur Verfügung stehen spezifische Webformulare und Software für bestimmte sowie ein Allgemeines Online-Formular für alle Eingaben.	
<i>Von Marcus Ernst</i>	

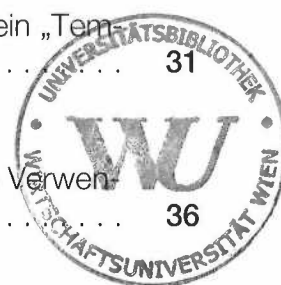
## Aktuelle Entwicklungen

→ EU-Rechtsentwicklung . . . . .	9
<b>Jüngste Entscheidungen des EuGH und anhängige Vorabentscheidungsverfahren</b>	
<i>Von Astrid Ablasser-Neuhuber, Christian Handig, Dominik Hofmarcher und Christian Schumacher</i>	
→ Rechtsprechung des EuGH und EuG in EUIPO-Verfahren . . . . .	12
<b>Neue Entscheidungen in Registerverfahren zu Unionsmarken und Gemeinschaftsgeschmacksmustern im Instanzenzug vom EUIPO</b>	
<i>Von Christoph Bartos und Katharina Majchrzak</i>	
→ Rechtsprechung des Europäischen Patentamts . . . . .	16
<b>Neue Entscheidungen der Beschwerdekammern des EPA</b>	
<i>Von Matthias Brunner</i>	
→ Rechtsprechung des OLG Wien im markenrechtlichen Registerverfahren. . . . .	17
<b>Neue Entscheidungen des OLG Wien im Instanzenzug vom Österreichischen Patentamt</b>	
<i>Von David Plasser</i>	
→ Rechtsprechung des OLG Wien in Patentsachen . . . . .	18
<b>Neue Entscheidungen des OLG Wien in Register- und Verletzungsverfahren</b>	
<i>Von Rainer Beetz</i>	

## Rechtsprechung

→ Veranstaltungstickets II – Tickethandel über eine in der Schweiz etablierte Online-Plattform . . . . .	19
<b>OGH 30. 3. 2020, 4 Ob 32/20i</b>	
<i>Mit Anmerkung von Veronika Appl</i>	
→ Coyote – Der Coyote in der Bar und als Anspielung auf den Film „Coyote Ugly“	26
<b>OGH 2. 7. 2020, 4 Ob 99/20t</b>	
<i>Mit Anmerkung von Katharina Majchrzak</i>	
→ Kugellager – Markenbenutzung durch das Lagern von Kugellagern . . . . .	29
<b>EuGH 30. 4. 2020, C-772/18</b>	
<i>Mit Anmerkung von Katharina Majchrzak</i>	
→ Widerspruch – Widersprüche bei der Zurückziehung eines Widerspruchs . . . . .	30
<b>OLG Wien 9. 11. 2020, 33 R 79/20k</b>	
<i>Mit Anmerkung von Robert Fucik</i>	

- Bienenschädling – Die Bekämpfung bienenschädlicher Milben durch ein „Temperaturband“ . . . . . 31  
**OLG Wien 7. 5. 2020, 133 R 138/19w**  
*Mit Anmerkung von Matthias Brunner*
- Santen – Genehmigung eines Wirkstoffs für eine neue therapeutische Verwendung . . . . . 36  
**EuGH 9. 7. 2020, C-673/18**  
*Mit Anmerkung von Alexander Koller*
- Facebook-Gruppen – Das Foto in der geschlossenen Facebook-Gruppe – privat oder öffentlich? . . . . . 39  
**OGH 2. 7. 2020, 4 Ob 89/20x**  
*Mit Anmerkung von Michael Otti*
- Brompton Bicycle – Ob das faltbare Fahrrad die Persönlichkeit seines Urhebers widerspiegelt . . . . . 44  
**EuGH 11. 6. 2020, C-833/18**  
*Mit Anmerkung von Christian Handig*
- Zeitungskombi III – Das Wort „insbesondere“ im Unterlassungsbegehren . . . . . 47  
**OGH 5. 6. 2020, 4 Ob 25/20k**  
*Mit Anmerkung von Reinhard Hinger*

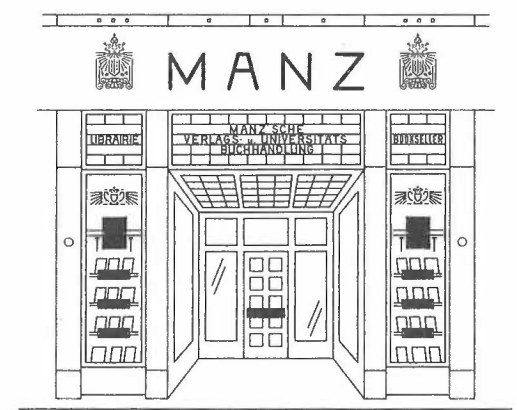


## Standards

- Impressum . . . . . 1
- Buchbesprechungen . . . . . 48

## Beilage

- Jahresregister 2020



## Die erste Adresse. Seit 1849.

Willkommen in Österreichs größter Fachbuchhandlung für Recht, Steuer und Wirtschaft mit 20.000 lagernden Titeln! Ergänzt wird das Sortiment durch einen modernen Webshop mit 3,3 Millionen Titeln.

**Öffnungszeiten:** Mo – Fr, 10.00 – 18.00 Uhr  
 Kohlmarkt 16, 1010 Wien

shop.manz.at

**MANZ**

## • ZInsO-Aufsätze

**Innen- und Außenhaftung des Geschäftsführers bei Inanspruchnahme des Restrukturierungsrahmens durch die schuldnerische Gesellschaft nach § 43 StaRUG (S. 117)**  
von Professor Dr. Stefan Smid, Kiel

**Geschäftsleiterpflichten und Geschäftsleiterhaftung nach dem StaRUG und SanInsFoG – Nachtrag zu ZInsO 2021, 1 ff. (S. 125)**  
von Dr. Christian Brünkmans, LL.M., Bonn

**Frühwarnsystem und Sanierungsunterstützung der Krankenkassen (S. 132)**  
von Klaus Kollbach, Stefan Lodyga und Karlheinz Zanthoff

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Fachanwalt für Insolvenzrecht: Tätigkeiten als Schuldnervertreter vor Eröffnung des Insolvenzverfahrens (S. 144)**  
BGH, Beschl. v. 16.10.2020 – AnwZ (Brfg) 23/20

**Gerichtliche Gehörsverletzung durch Übergehen von Vortrag des Insolvenzverwalters zur unentgeltlichen Weiternutzung von Software im Unternehmensverbund (S. 146)**  
BGH, Beschl. v. 7.10.2020 – I ZR 244/19

**Zulässigkeit und Grenzen sog. Dritt-Treuhand-Konten (S. 147)**  
OLG Koblenz, Urst. v. 29.12.2020 – 3 U 383/20

**(Un-)Wirksamkeit von Stundung ausstehender (Pflicht-)Beiträge hinsichtlich übernommener Genossenschaftsanteilen (S. 153)**  
LG Hamburg, Urst. v. 16.10.2020 – 322 O 162/20

**Anwendungsvorrang von EU-Recht als Einwand gegen von Reichweite von Restschuldbefreiung umfassten Landwirtschaftsbeihilfen (S. 154)**  
VG Aachen, Urst. v. 12.10.2020 – 7 K 462/20

**Verspätete Einreichung eines Insolvenzplans (S. 159)**  
AG Hannover, Beschl. v. 5.1.2021 – 904 IK 204/19

**Anfechtbare Befriedigung eines am Gesellschaftsvermögen besicherten Darlehens (S. 161)**  
OLG Düsseldorf, Urst. v. 24.9.2020 – I-12 U 1/20

**(Kein) Zwingender Schluss des Gläubigers auf Zahlungseinstellung bei mit Gerichtsvollzieher vereinbarter Ratenzahlung (S. 167)**  
LG Bonn, Beschl. v. 19.8.2020 – 5 S 61/20

## Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger  
RA Dr. Susanne Berner  
Michael Bretz  
RA Dr. Christian Brünkmans  
RA Dr. Jan de Weerth  
Prof. Dr. Ulrich Foerste  
RA Dr. Michael C. Frege  
RiAG Frank Frind  
RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein  
Prof. Dr. Hugo Grote  
RA Dr. Andreas Henkel  
WP/StB Michael Hermanns  
Prof. Dr. Heribert Hirte  
RA Martin Horstkotte  
Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber  
RA Peter J. Hützen  
RiAG Dr. Peter Laroche  
Prof. Dr. Wolfgang Marotzke  
RA Prof. Dr. Torsten Martini  
Prof. Dr. Sebastian Mock  
RA Dr. Patrick Mückl  
Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser  
RA Dr. Manfred Obermüller  
Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit  
RA Prof. Dr. Klaus Pannen  
RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape  
RA Dr. Christoph Poertzen  
RA Stephan Ries  
Prof. Dr. Thomas Rönnau  
Vors. RiOLG Katrin van Rossum  
Prof. Dr. Jessica Schmidt  
RiBGH Dr. Volker Schultz  
RA Ralph Veil  
RiBGH a.D. Gerhard Vill  
OSTA Raimund Weyand

## Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer





## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 4/2021



### ZInsO-Aufsätze

<b>Innen- und Außenhaftung des Geschäftsführers bei Inanspruchnahme des Restrukturierungsrahmens durch die schuldenrische Gesellschaft nach § 43 StaRUG</b> .....	117
von Professor Dr. Stefan Smid, Kiel	
<b>Geschäftsführerpflichten und Geschäftsführerhaftung nach dem StaRUG und SanInsFoG – Nachtrag zu ZInsO 2021, 1 ff.</b> .....	125
von Dr. Christian Brünkmans, LL.M., Bonn	
<b>Frühwarnsystem und Sanierungsunterstützung der Krankenkassen</b> .....	132
von Klaus Kollbach, Stefan Lodyga und Karlheinz Zanthoff	

### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

<b>In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts.</b> .....	139
--	-----

Diese Ausgabe enthält Rezensionen zu folgenden Titeln:

Florian Eckelt, Der präventive Restrukturierungsrahmen – Europäische Vorgaben und Umsetzungsspielräume für die EU-Mitgliedstaaten

Christian Müller-Gugenberger/Jens Gruhl/Anke Hadamitzky (Hrsg.), Wirtschaftsstrafrecht

Pannen (Hrsg.), Sanierung – Abwicklung – Insolvenz bei Kreditinstituten

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

<b>Fachanwalt für Insolvenzrecht: Tätigkeiten als Schuldnervertreter vor Eröffnung des Insolvenzverfahrens</b> ....	144
BGH, Beschl. v. 16.10.2020 – AnwZ (Brfg) 23/20	
<b>Gerichtliche Gehörsverletzung durch Übergehen von Vortrag des Insolvenzverwalters zur unentgeltlichen Weiternutzung von Software im Unternehmensverbund</b> .....	146
BGH, Beschl. v. 7.10.2020 – I ZR 244/19	
<b>Zulässigkeit und Grenzen sog. Dritt-Treuhand-Konten</b> .....	147
OLG Koblenz, Urt. v. 29.12.2020 – 3 U 383/20	
<b>(Un-)Wirksamkeit von Stundung ausstehender (Pflicht-)Beiträge hinsichtlich übernommener Genossenschaftsanteilen</b> .....	153
LG Hamburg, Urt. v. 16.10.2020 – 322 O 162/20	
<b>Anwendungsvorrang von EU-Recht als Einwand gegen von Reichweite von Restschuldbefreiung umfassten Landwirtschaftsbeihilfen</b> .....	154
VG Aachen, Urt. v. 12.10.2020 – 7 K 462/20	
<b>Verspätete Einreichung eines Insolvenzplans</b> .....	159
AG Hannover, Beschl. v. 5.1.2021 – 904 IK 204/19	

#### • Insolvenzanfechtungsrecht

<b>Anfechtbare Befriedigung eines am Gesellschaftsvermögen besicherten Darlehens</b> .....	161
OLG Düsseldorf, Urt. v. 24.9.2020 – I-12 U 1/20	
<b>(Kein) Zwingender Schluss des Gläubigers auf Zahlungseinstellung bei mit Gerichtsvollzieher vereinbarter Ratenzahlung</b> .....	167
LG Bonn, Beschl. v. 19.8.2020 – 5 S 61/20	

# Betriebs Berater

4 | 2021

AWG ... W&amp;I ... Managementbeteiligung ... ESG ... Keylogger ... Recht ... Wirtschaft ...

25.1.2021 | 76. Jg.  
Seiten 193–256

## DIE ERSTE SEITE

**Prof. Dr. Jens M. Schmittmann**, RA/FAHaGesR/FAInsR/FAStR/StB

Braucht es ein SanInsFoG-Reparaturgesetz?

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. André Lippert**, RA

Ausländische Investitionen in Zeiten von Corona – forcierte Änderungen durch die Krise | 194

**Dr. Peter Ratz**, Syndikus-RA, und **Dr. Tobias Kilian**, RA und Notar

W&I-Policen – maßgebliche VVG-Bestimmungen, Auslegungsfragen und Haftungsrisiken | 202

## STEUERRECHT

**Dr. Barbara Koch-Schulte**, RAin/StBin, und **Dr. Michael de Toma**, RA

„Sweet Equity“: Zur disproportionalen Zeichnung von Kapitalinstrumenten bei Managementbeteiligungen | 215

**Dr. Jasmin Gütle**, StBin, und **Christian Sotta**, StB

Reform der Hinzurechnungsbesteuerung –

Auswirkungen des § 7 Abs. 4 S. 2 AStG-E bei Fondsinvestments | 224

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Dr. Martin Bünning**, RA/StB

Berücksichtigung von ESG-Regeln bei M&A-Transaktionen | 235

## ARBEITSRECHT

**Dr. Christoph Kurzböck**, LL.M., RA/FAArbR, und **Victoria Caliebe**, RAin

Die Societas Europaea und die dauerhafte Zementierung eines rechtswidrigen Mitbestimmungsstatuts nach der aktuellen Rechtsprechung | 244

**Dr. Justus Frank**, LL.M., RA, und Dipl.-Jur. **Maurice Heine**

„Corona und die Detektive“? Corona und Keylogger!? – Kontrollmöglichkeiten in Zeiten von Home-Office | 248

Schwerpunktheft  
M&A

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Gesetzgebung

**BReg:** Modernisierung des Personengesellschaftsrechts beschlossen

**BReg:** Weitere Aussetzung der Insolvenzantragspflicht beschlossen

**BReg:** Mehr Verbraucherschutz im Onlinehandel

**BGBI.:** 10. GWB-Novelle in Kraft getreten

#### Aufsätze

**Dr. André Lippert, RA**

### Ausländische Investitionen in Zeiten von Corona – forcierte Änderungen durch die Krise

Die COVID-19-Pandemie hat auch den Umgang mit ausländischen Direktinvestitionen in deutsche Unternehmen verändert. Bundesregierung und Gesetzgeber haben die Pandemie genutzt, um eine Entwicklung aktiv weiterzuverfolgen, die nicht zuletzt durch europäische Vorgaben bereits eingeleitet, jetzt aber forciert wurde. Der zunehmend restriktivere Umgang mit ausländischen Direktinvestitionen wird durch Maßnahmen zur Rettung der Realwirtschaft flankiert: Auf diese Weise hat die COVID-19-Pandemie gleichzeitig zu einer stärkeren Beschränkung ausländischer Direktinvestitionen und einem größeren und aktiveren staatlichen Engagement geführt.

AWG

W&I

**Dr. Peter Ratz, Syndikus-RA, und Dr. Tobias Kilian, RA und Notar**

### W&I-Policen – maßgebliche VVG-Bestimmungen, Auslegungsfragen und Haftungsrisiken

Die Bedeutung von W&I-Versicherungen im deutschen Transaktionsmarkt wächst stetig. Häufig müssen M&A-Projekte in einem so ambitionierten Zeitrahmen finalisiert werden, dass VVG-Experten bei der Prüfung von W&I-Policen nicht hinzugezogen werden können. Vor diesem Hintergrund beleuchtet der Beitrag aus Käufer- und Verkäuferperspektive für W&I-Policen besonders relevante VVG-Bestimmungen sowie drohende Haftungsrisiken (Haftung für Angaben „ins Blaue hinein“ und im Zweifel mit *Bring-Down Certificates*). Angesichts der aktuellen Marktpraxis wird vom Regelfall der Käufer-Police ausgegangen.

### Entscheidung

**OLG Köln:** Postbank-Übernahme – zur Begründung einer Stimmrechtszurechnung wegen Acting in Concert im Rahmen einer Interessenschutzklausel (16.12.2020 – 13 U 231/17)

193

194

202

211

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BFH:** Berücksichtigung der Instandhaltungsrückstellung bei der Grunderwerbsteuer (16.9.2020 – II R 49/17)

**BFH:** Grundstücksschenkung und Gleichstellungsverpflichtung (16.9.2020 – II R 33/19)

**BFH:** Organschaft und vororganschaftliche Rücklagen (19.10.2020 – I B 20/20)

**BFH:** Erfordernis und Glaubhaftmachung einer ladungsfähigen Anschrift (21.10.2020 – VII B 119/19)

**BFH:** Zur Auslegung des Klagebegehrens bei mündlicher Verhandlung in Abwesenheit der Klägerin (21.10.2020 – VII B 121/19)

#### Verwaltung

**BMF:** Fortschritte bei der Digitalisierung von Steuerverfahren/Maßnahmen zur Verhinderung der Umgehung der Dividendenbesteuerung

#### Gesetzgebung

**BT:** Gesetzentwurf von CDU/CSU und SPD: Fristverlängerung für Steuererklärungen

**BR:** Bekämpfung bandenmäßiger Steuerhinterziehung

#### Aufsätze

**Dr. Barbara Koch-Schulte, RAin/StBin, und**

**Dr. Michael de Toma, RA**

### „Sweet Equity“: Zur disproportionalen Zeichnung von Kapitalinstrumenten bei Managementbeteiligungen

Sogenanntes „Sweet Equity“ ist ein häufiger Bestandteil von Managementbeteiligungen. Dahinter verbirgt sich die disproportional Zeichnung von Kapitalinstrumenten durch Finanzinvestor und Management. Der BFH hat sich zur Bedeutung von solchen Strukturen für die Besteuerung von Managementbeteiligungen noch nicht geäußert. Die Finanzgerichte betrachten Sweet Equity zum Teil als Indiz für die Besteuerung der Exiterlöse als Einkünfte aus nichtselbständiger Arbeit. Ferner finden sich in der finanzgerichtlichen Rechtsprechung Hinweise darauf, dass bereits der Erwerb von Sweet Equity zum Zufluss eines lohnsteuerpflichtigen geldwerten Vorteils führen kann. Dieser Beitrag zeigt auf, warum Sweet Equity weder bei Erwerb der Beteiligung, noch bei ihrem Verkauf die Besteuerung von Arbeitslohn rechtfertigt.

**Dr. Jasmin Gütle, StBin, und Christian Sotta, StB**

### Reform der Hinzurechnungsbesteuerung – Auswirkungen des § 7 Abs. 4 S. 2 AStG-E bei Fondsinvestments

Im Rahmen der geplanten Reform der Hinzurechnungsbesteuerung ist eine Regelung in Bezug auf Personengesellschaften vorgesehen, welche die Vermutung aufstellt, dass sämtliche Gesellschafter nahestehende Personen sind. Dies hat zur Folge, dass die von der Personengesellschaft gehaltene Zwischengesellschaft i.S.d. AStG-E in vielen Fällen beherrscht wird und somit die Hinzurechnungsbesteuerung ungeachtet der individuellen Beteiligungshöhe des deutschen Gesellschafters Anwendung finden kann. Der Beitrag stellt die Auswirkungen dieser Regelung bei Investments in Fonds in der Rechtsform einer Personengesellschaft dar. Zudem wird aufgezeigt, weshalb die geplante Neuregelung bei Fondsinvestments nach Ansicht der Autoren zu keinen sachgerechten Ergebnissen führt.

### Entscheidung

**BFH:** Auskunftersuchen an Dritte ohne vorherige Sachverhaltsaufklärung beim Steuerpflichtigen (28.10.2020 – X R 37/18)

213

215

224

229

Save the date

# RdF-Jahrestagung 2021

Aufsichtsrecht | Zivilrecht | Steuerrecht | Bilanzrecht  
am 20. April 2021

Recht der Finanzinstrumente  
Betriebs-Berater Kapitalmarkt  
Jahrestagung

Digitale Tagung

[www.ruw.de/rdf-jahrestagung](http://www.ruw.de/rdf-jahrestagung)

# Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

## Die Woche im Blick

### Verwaltung

**BMF:** Rücklage für Ersatzbeschaffung (R 6.6 EStR) – Vorübergehende Verlängerung der Reinvestitionsfristen

### Rechnungslegung

**IPSASB:** Entwurf 75 „Leasingverhältnisse“

**EU:** Übernahme der IASB-Verlautbarung „Interest Rate Benchmark Reform – Phase 2“

**DRSC:** Bericht über die 95. Sitzung des IFRS-FA am 11.1.2021

### Wirtschaftsprüfung

**IESBA:** Änderungen am Code of Ethics zur Objektivität des auftragsbegleitenden Qualitätssicherers

**IDW:** Aktualisierung des Fachlichen Hinweises zu den steuerlichen Hilfsmaßnahmen

**IDW:** Stellungnahme zur IVSC Agenda Consultation zu Bewertungsthemen

**WPK:** Coronavirus – § 11 Verpackungsgesetz – Vor-Ort-Prüfungen in der Pandemie

**WPK:** Stellungnahme zum RefE eines Transparenz-Finanzinformationsgesetzes Geldwäsche

## Aufsätze

**Dr. Martin Bünning, RA/StB**

### Berücksichtigung von ESG-Regeln bei M&A-Transaktionen

„We are the first generation to feel the effect of climate change and the last generation who can do something about it.“ Die eindringliche Twitter-Nachricht des amerikanischen Präsidenten Obama vom 23.9.2014 steht wie ein Motto über den jüngsten gesetzgebenden Tätigkeiten der EU, die der Durchsetzung eines einheitlichen Environmental, Social and Governance (ESG) Rahmens dienen. Die private Wirtschaft hatte bereits zuvor durch zahlreiche Maßnahmen versucht, ESG-Ziele im Geschäftsleben umzusetzen. Dies betrifft auch die M&A-Aktivitäten von Unternehmen oder von Finanzdienstleistern, die unmittelbar oder mittelbar am Kapitalmarkt Finanzierungen aufnehmen, Finanzprodukte platzieren oder direkte Investments tätigen. Mit einigen zentralen Elementen dieser Entwicklung beschäftigt sich der Beitrag.

**Jürgen Fodor und Wilhelm-Friedrich Puschinski**

### Rechnungszins und Inflationsrate für betriebliche Versorgungsleistungen im nationalen und internationalen Jahresabschluss zum 31.12.2020 – Update

## Entscheidungen

**BFH:** Rückgabegewinn bei Anteilen an Immobilienfonds im Betriebsvermögen

(1.7.2020 – XI R 10/18 – dazu BB-Kommentar von Birgit Köhler, StB)

**FG Köln:** Teilwertabschreibung auf eine Beteiligung an einem Investmentfonds

(17.6.2020 – 13 K 2038/16 – dazu BB-Kommentar von Dr. Asmus Mihm, RA/FAStR)

**FG Baden-Württemberg:** Steuerpflichtige Entnahme eines Grundstücks innerhalb der Sperrfrist des § 6 Abs. 5 S. 4 EStG aus dem Sonderbetriebsvermögen eines Gesellschafters einer landwirtschaftlich tätigen GbR nach unentgeltlicher Übertragung des landwirtschaftlichen Betriebs auf die GbR – Zur Anwendbarkeit des Entnahmeprivilegs nach § 13 Abs. 5 EStG bei Wohnbebauung des entnommenen Grundstücks

(7.8.2020 – 13 K 378/19 – dazu BB-Kommentar von Stephan Abele, RA/StB)

# Arbeitsrecht

## Die Woche im Blick

### Entscheidungen

**BAG:** Zur Definition eines Vorstellungsgesprächs gem. § 82 S. 2 SGB IX (27.8.2020 – 8 AZR 45/19)

## Aufsätze

**Dr. Christoph Kurzböck, LL.M., RA/FAArbR, und Victoria Caliebe, RAin**

### Die Societas Europaea und die dauerhafte Zementierung eines rechtswidrigen Mitbestimmungsstatuts nach der aktuellen Rechtsprechung

Einer der Vorzüge der Societas Europaea (kurz: SE) besteht darin, dass, anders als unter nationalem Recht, die zukünftige Ausgestaltung der unternehmerischen Mitbestimmung im SE-Gründungsprozess zu einem großen Teil autonom ausgehandelt werden kann. Hierzu kann das Schicksal der unternehmerischen Mitbestimmung durch die Leitungen der Gründungsgesellschaften und dem sog. besonderen Verhandlungsgremium (bVG), welches sich aus Arbeitnehmervertretern der Gründungsgesellschaften zusammensetzt, nahezu individuell gestaltet werden. Dieser Beitrag stellt die aktuelle Rechtsprechung dar und ordnet sie in die bestehende Diskussion ein.

**Dr. Justus Frank, LL.M., RA, und Dipl.-Jur. Maurice Heine**

### „Corona und die Detektive“? Corona und Keylogger! – Kontrollmöglichkeiten in Zeiten von Home-Office

Im Zuge der Corona-Pandemie sind viele Arbeitnehmer im Home-Office tätig. Das epidemiologisch gebotene Social distancing nimmt dem Arbeitgeber jedoch wichtige Kontrollmöglichkeiten gegenüber den Arbeitnehmern. Zwar kann der Arbeitgeber auch die im Home-Office Beschäftigten anweisen, in bestimmten Abschnitten über den Fortschritt von Projekten zu berichten und (Teil-)Arbeitsergebnisse vorzulegen. Die Möglichkeit, dem Arbeitnehmer stichprobenartig „über die Schulter“ und „auf die Finger“ zu schauen, versiegt indes nahezu völlig. Welche präventiven und repressiven Kontrollmaßnahmen des Arbeitgebers zur Überwachung der Arbeitnehmer sind erlaubt? Welche Rolle spielen digitale Anwendungen wie Screenshot Monitoring oder Time Tracking?

## Entscheidung

**BAG:** Konkrete Höhe von Nachtarbeitszuschlägen ergibt sich nicht aus Unionsrecht

(15.7.2020 – 10 AZR 123/19 – dazu BB-Kommentar von Prof. Dr. Tim Jesgarzewski, RA/FAArbR)



**Fortbildungszertifikat nach § 15 FAO**

[www.bb-selbststudium.de](http://www.bb-selbststudium.de)



## Die Erste Seite

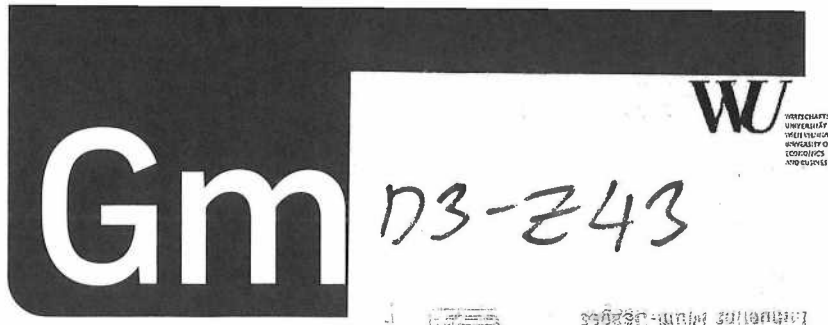
**Prof. Dr. Jens M. Schmittmann, RA/FAHaGesR/FAInsR/FAStR/StB**

**Braucht es ein SanInsFoG-Reparaturgesetz?**

**Impressum/Vorschau**

VIII





# GmbH Rundschau

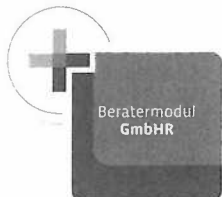
Zeitschrift für Gesellschafts-,  
Unternehmens- und Steuerrecht  
der GmbH und GmbH & Co. KG

Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

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

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

**Aufsätze > Holger Fleischer** – Vergleichendes Familiengesellschaftsrecht am  
Beispiel abberufener Familiengesellschafter-Geschäftsführer ..... 113

**Ann-Marie Kaulbach / Matthias Reidt** – Interessen- und Gesell-  
schafterkonflikte bei der Abberufung des Gesellschafter-Geschäfts-  
führers – Mehrheit versus Minderheit und vice versa (Teil I) ..... 120

**Manuel Brühl** – Die neuen Ländererlasse zu § 6a GrEStG ..... 126

**Rechtsprechung > Geschäftsführerhaftung:** Haftung für Zahlung nach Insolvenzzreife  
gem. § 64 Satz 1 GmbHG a.F. durch D&O-Versicherung gedeckt (BGH,  
Urt. v. 18.11.2020 – IV ZR 217/19) m. Anm. Georg Bitter ..... 134

**Notarkosten:** Wertermittlung von schenkweise übertragenen Gesell-  
schaftsanteilen an einer GmbH für die Notarkosten (OLG Bamberg,  
Beschl. v. 22.8.2019 – 1 W 49/19, rkr.) ..... 142

**GmbH & Co. KG:** Familiengerichtliche Genehmigung des Beteiligungs-  
erwerbs an einer bestehenden Kommanditgesellschaft durch einen  
Minderjährigen (OLG Schleswig, Beschl. v. 27.1.2020 – 15 WF 70/19) ..... 144

**Geschäftsführeranstellungsvertrag:** Rechtsweg zu den Gerichten  
für Arbeitssachen (LAG München v. 16.4.2020 – 5 Ta 29/20, rkr.)  
m. Anm. Karsten Haase ..... 149

**Organschaft:** Körperschaftsteuerrechtliche Organschaft bei abwei-  
chendem Wirtschaftsjahr der Organgesellschaft (FG Hamburg,  
Gb. v. 4.9.2020 – 6 K 150/18, nrkr.) m. Anm. Manuel Brühl ..... 161

**GmbH im Blickpunkt**

**Christian Bochmann** – „Fragen und Antworten zum Geldwäschege-  
setz“ des Bundesverwaltungsamts – Schrittweise Verschärfung der  
Transparenzregisterpflichten contra legem? ..... R32

**ottoschmidt**







# GmbHHRundschau

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



## Herausgeber:

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

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

## Herausgeber-Beirat:

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

## Inhalt

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

### Aufsätze

#### **Prof. Dr. Dr. h.c. Holger Fleischer, LL.M. – Vergleichendes Familiengesellschaftsrecht am Beispiel abberufener Familiengesellschafter-Geschäftsführer**

Familiengesellschaften sind eine besondere Spezies. Dies gilt nicht nur hierzulande, sondern auch anderwärts. Gleichwohl fehlt es bisher an rechtsvergleichenden Studien darüber, inwieweit Gerichte im In- und Ausland das Vorliegen einer Familiengesellschaft in ihrer Spruchpraxis berücksichtigen. Der Beitrag möchte dies mit einer Miniatur zum Familiengesellschaftsrecht in Deutschland, England und den Vereinigten Staaten ändern. Als Anschauungsmaterial und roter Faden dienen ihm Fälle der Abberufung eines Familiengesellschafter-Geschäftsführers nach einem Zerwürfnis zwischen Familienangehörigen. .... 113

#### **Dr. Ann-Marie Kaulbach / Matthias Reidt, LL.M. (Columbia) – Interessen- und Gesellschafterkonflikte bei der Abberufung des Gesellschafter-Geschäftsführers – Mehrheit versus Minderheit und vice versa (Teil I)**

Ist ein GmbH-Geschäftsführer zugleich Gesellschafter, können Interessen- und Gesellschafterkonflikte die Abberufungsentscheidung überlagern. In diesem Spannungsfeld stellen sich verschiedene, komplexe Probleme, die darauf zurückzuführen sind, dass die gesetzliche Ausgangslage Missbrauchspotential sowohl für die Mehrheit als auch für die Minderheit eröffnet. Der erste Teil des Beitrags widmet sich der Abberufung des Gesellschafter-Geschäftsführers nach § 38 Abs. 1 GmbHG. Hier stellt sich die Frage, ob und inwieweit die Treupflicht der freien Abberufbarkeit Grenzen setzt. Die Verfasser plädieren für eine restriktive Anwendung der Treupflicht in begründeten Ausnahmefällen. .... 120

#### **Manuel Brühl – Die neuen Ländererlasse zu § 6a GrEStG**

Mit der in der Umstrukturierungspraxis sehnsüchtig erwarteten Neufassung der gleich lautenden Ländererlasse zu § 6a GrEStG reagiert die Finanzverwaltung auf die Entscheidungsserie des BFH zur grunderwerbsteuerlichen Konzernklausel, die Anfang 2020 veröffentlicht wurde. Weil der BFH den bisherigen Ländererlassen in zentralen Grundaussagen widersprochen hatte, stand die Verwaltungsvorschrift zur Generalrevision an. Einen Überblick über die neue Erlasslage, die zahlreiche Verbesserungen, aber aus Sicht der Steuerpflichtigen auch zweifelhafte Beschränkungen des Anwendungsbereichs von § 6a GrEStG enthält, gibt der Beitrag. .... 126



Das Seminar Unternehmensumwandlungen rund um die GmbH/ GmbH & Co. KG am 05. und 12.03.2021 in Köln behandelt alle wichtigen Umwandlungsfälle. Jetzt anmelden: [otto-schmidt.de/live](http://otto-schmidt.de/live).

## Inhalt

## Rechtsprechung

## Gesellschaftsrecht

**Geschäftsführerhaftung:** Haftung für Zahlung nach Insolvenzreife gem. § 64 Satz 1 GmbHG a.F. durch D&O-Versicherung gedeckt

(BGH, Urt. v. 18.11.2020 – IV ZR 217/19)

*m. Anm. Georg Bitter* ..... 134

**GmbH & Co. KG:** Zum Akteneinsichtsrecht des Kommanditisten im Insolvenzeröffnungsverfahren

(BGH, Beschl. v. 15.10.2020 – IX AR(VZ) 2/19) ..... 139

**GmbH-Recht:** Zur Löschung der Eintragung der Abberufung eines Geschäftsführers in das Handelsregister

(KG, Beschl. v. 17.9.2020 – 22 W 66/19) ..... 141

**Notarkosten:** Wertermittlung von schenkweise übertragenen Gesellschaftsanteilen an einer GmbH für die Notarkosten

(OLG Bamberg, Beschl. v. 22.8.2019 – 1 W 49/19) ..... 142

**GmbH & Co. KG:** Familiengerichtliche Genehmigung des Beteiligungserwerbs an einer bestehenden Kommanditgesellschaft durch einen Minderjährigen

(OLG Schleswig, Beschl. v. 27.1.2020 – 15 WF 70/19) ..... 144

**Geschäftsführeranstellungsvertrag:** Rechtsweg zu den Gerichten für Arbeitssachen

(LAG München v. 16.4.2020 – 5 Ta 29/20)

*m. Anm. Karsten Haase* ..... 149

## Steuerrecht

**Schenkungsteuer:** Steuerbegünstigte Schenkung eines Kommanditanteils

(BFH, Urt. v. 17.6.2020 – II R 33/17) ..... 154

**Organschaft:** Steuerschuld des Leistungsempfängers bei Organschaft

(BFH, Urt. v. 23.7.2020 – V R 32/19) ..... 157

**Grunderwerbsteuer:** Mittelbare Anteilsvereinigung an einer grundbesitzenden Personengesellschaft bei einer zwischengeschalteten Kapitalgesellschaft

(BFH, Urt. v. 27.5.2020 – II R 45/17) ..... 158

**Organschaft:** Körperschaftsteuerrechtliche Organschaft bei abweichendem Wirtschaftsjahr der Organgesellschaft

(FG Hamburg, Gb. v. 4.9.2020 – 6 K 150/18)

*m. Anm. Manuel Brühl* ..... 161

## GmbHHR Report

## GmbHHR im Blickpunkt

**Dr. Christian Bochmann, LL.M. (Cambridge)** – „Fragen und Antworten zum Geldwäschegesetz“ des Bundesverwaltungsamts – Schrittweise Verschärfung der Transparenzregisterpflichten contra legem? ..... R32

## Unternehmensrecht

BGH: Keine (Stimm-)Rechte der GmbH an eigenen Anteilen (*Stephan Ulrich*) ..... R34

BGH: Bei culpa in contrahendo nach wie vor i.d.R. Haftung auf das negative Interesse (*Stephan Ulrich*) ..... R35

BMJV: Referentenentwurf zur Umsetzung der Digitalisierungsrichtlinie (*Stephan Ulrich*) ..... R35



## Mit dem Scholz holen Sie das Beste heraus.

Die 12. Auflage des Scholz befindet sich auf der Zielgeraden. Band III ist frisch auf dem Markt, Band II erscheint Anfang 2021. Gönnen auch Sie sich diese Premiumkommentierungen und profitieren von Erläuterungen, die in die Tiefe gehen.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter **otto-schmidt.de**

## Inhalt

## Steuer- &amp; Bilanzrecht

BFH: Keine Buchwertfortführung bei unentgeltlicher Übertragung eines Mitunternehmeranteils und zeitgleicher Veräußerung funktional wesentlichen Sonderbetriebsvermögens an Dritte ( <i>Christian Levedag</i> )	R35
BFH: Zur Passivierung von Verbindlichkeiten bei Rangrücktritt ( <i>Christian Levedag</i> )	R37
BMF: Steuerliche Maßnahmen zur Förderung der Hilfe für von der Corona-Krise Betroffene ( <i>Georg Geberth / Martin Bartelt</i> )	R40
EU: Handels- und Kooperationsabkommen mit dem Vereinigten Königreich ( <i>Kay Masorsky / Alexandra Klein</i> )	R38

## Wirtschafts-Praxis

Studie zur Digitalisierung in der Industrie ( <i>Marianne Gajo</i> )	R39
Deutsche Studierende an ausländischen Hochschulen ( <i>Marianne Gajo</i> )	R40
Brancheneinblick zur deutschen Automobilindustrie ( <i>Marianne Gajo</i> )	R41
Studie zum Venture-Capital-Markt in Deutschland ( <i>Marianne Gajo</i> )	R42

## Zeitschriftenspiegel

Gesellschaftsrecht	R43
Steuerrecht	R43

## Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

Nutzen Sie Ihre **Online-Vorteile** und auch die **Otto Schmidt Zeitschriften-App**! Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.**



# Kosteneffizient

Kostenrechtliche Probleme im Notariat sicher lösen. Die Neuauflage ist topaktuell und wurde **um viele neue Fallgestaltungen erweitert**, wesentlich ausgebaut wurden die Bewertungsbeispiele zum Versorgungsausgleich und zum Unterhalt.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter **otto-schmidt.de**

# GRUR

## International

### Journal of European and International IP Law

Published by the German Association for the  
Protection of Intellectual Property (GRUR)

In collaboration with the Max Planck Institute  
for Innovation and Competition

[www.ip.mpg.de](http://www.ip.mpg.de)

1191 ANJA GELLER

How Comprehensive Is Chinese Data Protection Law? A Systematisation of Chinese Data Protection Law from a European Perspective

1204 MICHAŁ BARYCKI

Disclaimers in European Patent Applications

1217 BORBÁLA LILI KOVÁTS

Did the Court of Justice of the European Union Solve the Puzzle by Declaring the Rubik's Cube Trademark Invalid?

1247 Japan – Supreme Court

Patentability of an Invention with an Unexpected Remarkable Effect – Topical Ophthalmic Formulation

1250 Switzerland – Federal Supreme Court

Scope of Protection of Supplementary Protection Certificates – Tenofovir II

1254 Andean Community – Court of Justice of the Andean Community

Protection of Color Trademarks Delimited by Non-Distinctive Shapes – ACAVA LIMITED

1262 Germany – Federal Supreme Court

Ritter-Sport: Protectability of a Packaging Trade Mark – Square chocolate bar packaging II [Quadratische Tafelschokoladenverpackung II]

1268 Czech Republic – Constitutional Court

Obligation to State Reasons in a Preliminary Injunction Potentially Interfering with Freedom of Expression – Constitutional complaint (Greenpeace Česká republika)

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z178



# GRUR

German Association for the Protection  
of Intellectual Property

OXFORD  
UNIVERSITY PRESS

# GRUR

## International

Journal of European and International IP Law

Published by the German Association for the  
Protection of Intellectual Property (GRUR)

In collaboration with the Max Planck Institute  
for Innovation and Competition

[www.ip.mpg.de](http://www.ip.mpg.de)



12/2020

Volume 69 – December 2020

### Table of Contents

#### Editorial

- 1189 XIAOMIN FANG  
China's Anti-Monopoly Law Is Under Revision

#### Articles

- 1191 ANJA GELLER  
How Comprehensive Is Chinese Data Protection Law? A Systematisation of Chinese Data Protection Law from a European Perspective
- 1204 MICHAŁ BARYCKI  
Disclaimers in European Patent Applications
- 1217 BORBÁLA LILI KOVÁTS  
Did the Court of Justice of the European Union Solve the Puzzle by Declaring the Rubik's Cube Trademark Invalid?

#### Opinions

- 1234 INES DUHANIC  
Rip Me to Pieces! No Moral Copyright Protection for the Destruction of Site-Specific Art in Germany
- 1242 IVAN STEPANOV  
Investor-State Dispute Settlement and Data: Implications for Data Policy and Regulation

#### Decisions

- PATENT LAW**
- Japan 1247 Supreme Court 27 August 2019 – 2018 (Gyo-Hi) 69  
Patentability of an Invention with an Unexpected Remarkable Effect –  
**Topical Ophthalmic Formulation**
- Switzerland 1250 Federal Supreme Court (Bundesgericht) 26 November 2019 – 4A\_274/2019  
Scope of Protection of Supplementary Protection Certificates – **Tenofovir II**



- TRADE MARK LAW**
- Andean Community** 1254 Court of Justice of the Andean Community (Tribunal de Justicia de la Comunidad Andina) 16 May 2019 – 01-AI-2017  
Protection of Color Trademarks Delimited by Non-Distinctive Shapes – **ACAVA LIMITED**
- Germany** 1262 Federal Supreme Court (Bundesgerichtshof) 23 July 2020 – I ZB 42/19  
Ritter-Sport: Protectability of a Packaging Trade Mark – **Square chocolate bar packaging II [Quadratische Tafelschokoladenverpackung II]**
- Czech Republic** 1268 **COPYRIGHT LAW**  
Constitutional Court (Ústavní soud) 31 March 2020 – I. ÚS 3169/19  
Obligation to State Reasons in a Preliminary Injunction Potentially Interfering with Freedom of Expression – **Constitutional complaint (Greenpeace Česká republika)**
- United Kingdom** 1272 **RESTRAINTS OF COMPETITION**  
Supreme Court 17 June 2020 – [2020] UKSC 24  
The Nature of the Evidence Needed to Prove Countervailing Benefits and What Can Be Considered a Fair Share to Consumers in Multisided Markets – **Sainsbury's Supermarkets v Visa**
- Book Review**
- 1287 Marco Stief: Rechtliche Probleme des ergänzenden Schutzzertifikats für Arzneimittel. Am Beispiel von medizinischen Indikationen, Hilfsstoffen und Wirkstoffkombinationen [Legal Problems of the Supplementary Protection Certificate for Medicinal Products. Using the Example of Medical Indications, Excipients and Combinations of Active Substances] (Ulrich M. Gassner)