

# Goltdammer's Archiv für S

ISSN 0017-1956

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

D3-Z273

Begründet 1853

Herausgegeben von  
Jürgen Wolter, Wilfried Küper †, Michael Hettinger, Ralf Eschelbach

GA



1/2021

168. Jahrgang  
Seiten 1–64

## Aus dem Inhalt

- **Vorsatz ohne Kenntnis?**  
*Ramon Ragués*
- **Erlaubtes Risiko und Gesetzlichkeitsprinzip im Strafrecht**  
*Nuria Pastor Muñoz*
- **Soziale Exklusion und politische Legitimität der Strafe**  
*Javier Cigüela Sola*



# Goldammer's Archiv für Strafrecht (GA)

Heft 1, 168. Jahrgang, 2021, Seiten 1–64

Vorwort der Schriftleitung . . . . . 1

## Abhandlungen

### Vorsatz ohne Kenntnis?

Überlegungen im Zusammenhang mit der Verurteilung von Lionel Messi wegen Steuerhinterziehung

Von Professor Dr. Ramon Ragués, Barcelona . . . . . 1

### Erlaubtes Risiko und Gesetzlichkeitsprinzip im Strafrecht

Zugleich ein Beitrag zur Bestimmung des Inhalts des erlaubten Risikos

Von Dr. Nuria Pastor Muñoz, Barcelona . . . . . 16

### Soziale Exklusion und politische Legitimität der Strafe

Von Dr. Javier Cigüela Sola, Barcelona . . . . . 34

## Schrifttum

Jürgen Wolter (Hrsg.), **SK-StPO**. Systematischer Kommentar zur Strafprozessordnung.

Mit GVG und EMRK. **Band VIII: §§ 374–500 StPO**, 5., neu bearb. Aufl., 2020

(Rechtsanwalt Dr. Klaus Wasserburg, Fachanwalt für Strafrecht, Mainz.) . . . . . 49

Claus Roxin/Luís Greco, **Strafrecht Allgemeiner Teil, Band I**. Grundlagen.

Der Aufbau der Verbrechenslehre. 5. Aufl., 2020

(Professor Dr. Dr. h.c. mult. Günther Jakobs, Bonn/St. Augustin) . . . . . 53

Heike Stopp, **Hans Welzel und der Nationalsozialismus**. Zur Rolle Hans Welzels in der nationalsozialistischen Strafrechtswissenschaft und zu den Auswirkungen der Schuldtheorie in den NS-Verfahren der Nachkriegszeit, 2018

(Professor Dr. Stephan Stübinger, Hagen) . . . . . 57

Jürgen Buchner, **Der Strafrechtsordinarius Friedrich Oetker**. Ein Beitrag zur Aufarbeitung der nationalsozialistischen Zeit der Würzburger Universitätsgeschichte, 2020

(Oberstaatsanwalt Professor Dr. Jens Lehmann, Celle) . . . . . 61

## Aktuelle Informationen aus dem Arbeitsrecht und Sozialrecht

### ENTSCHEIDUNGEN

**Vertragliche Überwälzung der Auflösungsabgabe auf den Arbeitnehmer ist nicht zulässig**

OGH 25.8.2020, 8 ObA 64/20z

**Die Ausschlussfrist des § 29 AngG beginnt mit Ablauf des Tages der Beendigung des Dienstverhältnisses**

OGH 29.9.2020, 9 ObA 81/20g

**Betriebsratswahl: Überlassene Arbeitskräfte sind unabhängig von der Beschäftigungsdauer auch ArbeitnehmerInnen des Beschäftigerbetriebes iSd § 36 ArbVG**

OGH 29.9.2020, 9 ObA 65/20d

**Kein Unfallversicherungsschutz während einer Dienstreise bei Unfall auf dem Weg zum Restaurant nach dem Ende der dienstlichen Tätigkeit**

OGH 28.7.2020, 10 ObS 75/20g

### AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

**Zur Anpassung des All-In-Gehalts in der Elternteilzeit**

DIANA HOLZINGER

**§ 2f AVRAG und Verfall**

CHRISTOPH RADLINGMAYR

### AKTUELLES ZUR CORONA-KRISE

**Corona, Arbeit und wo bleiben die Kinder? Kinderbetreuung und Dienstverhinderung in Zeiten einer Pandemie**

RUTH Ettl

### AKTUELLE SOZIALPOLITIK

**Aus für Abschlagsfreiheit – Neuer Frühstarterbonus kommt**

MONIKA WEISSENSTEINER

### Schriftleitung

ELIAS FELTEN, CHRISTOPH KLEIN, RUDOLF MOSLER

### Wissenschaftlicher Beirat

HON.-PROF. DR. JOSEF CERNY

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

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

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

AO. UNIV.-PROF. MAG. DR. MARTIN GRUBER-RISAK

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

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

UNIV.-PROF. IR MMAG. DDR. GÜNTHER LÖSCHNIGG

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

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

UNIV.-PROF. DR. WALTER J. PFEIL

HON.-PROF. DR. JOHANNES SCHREGLE

VIZEPRÄSIDENT DES OGH IR PROF. DR. ANTON SPENLING



## ENTSCHEIDUNGEN

### ARBEITSRECHT

1 Vertragliche Überwälzung der Auflösungsabgabe auf den Arbeitnehmer ist nicht zulässig OGH 25.8.2020, 8 ObA 64/20z	4
2 Zurückbehaltung von Entgelt nach außerdienstlicher Straftat unzulässig OGH 25.8.2020, 8 ObA 61/20h	4
3 Keine Festlegung einer Probezeit im Kollektivvertrag für Arbeiter im Maler-, Lackierer- und Schilderherstellergewerbe OGH 28.9.2020, 8 ObA 84/20s	5
4 Einvernehmliche Auflösung nach Entlassung rechtswirksam OGH 25.8.2020, 8 ObA 67/20s	6
5 Betriebsübergang: Geltendmachung von Ansprüchen gegenüber Übergeberin verhindert nicht Verfall der Ansprüche gegenüber Erwerberin des Betriebs OGH 26.8.2020, 9 ObA 39/20f	6
6 Die vertretbare Behauptung des aufrechten Bestehens eines Dienstverhältnisses bildet keine Vertrauensunwürdigkeit OGH 25.8.2020, 8 ObA 62/20f	7
7 Die Ausschlussfrist des § 29 AngG beginnt mit Ablauf des Tages der Beendigung des Dienstverhältnisses OGH 29.9.2020, 9 ObA 81/20g	8
8 Konkurrenzklausele: Beweislast für Vorliegen von Mäßigungskriterien trifft Arbeitnehmer OGH 25.8.2020, 8 ObA 80/20b	9
9 Unzulässige Kettenverträge vor unbefristetem Arbeitsverhältnis – Anspruch auf Abfertigung „alt“ OGH 29.9.2020, 9 ObA 55/20h	10
10 Kollektivvertragsfähigkeit des Lycée Français: daher keine Anwendbarkeit eines Mindestlohnstarifs OGH 29.9.2020, 9 ObA 28/20p	10
11 Betriebsratswahl: Überlassene Arbeitskräfte sind unabhängig von der Beschäftigungsdauer auch ArbeitnehmerInnen des Beschäftigerbetriebes iSd § 36 ArbVG OGH 29.9.2020, 9 ObA 65/20d	12
12 Keine Kündigungsanfechtung bei bloßer Nichtverlängerungserklärung OGH 25.8.2020, 8 ObA 68/20p	14
13 Gehaltseinbuße von 20 % begründet bei überdurchschnittlichem Einkommen noch keine wesentliche Interessenbeeinträchtigung OGH 26.8.2020, 9 ObA 59/20x	15
14 Arbeitsunfall aufgrund Missachtung von Schutzvorschriften – Haftung des AG OGH 26.8.2020, 9 ObA 41/20z	16
15 Ausbildungskostenrückerersatz unterliegt der Umsatzsteuerpflicht OGH 25.8.2020, 8 ObA 77/20m	17
16 Kündigung einer Transitarbeitskraft in sozialökonomischem Betrieb aufgrund mangelnder Eignung nicht diskriminierend OGH 28.9.2020, 8 ObA 22/20y	18
17 Beharrliche Verweigerung von gerechtfertigten Anordnungen des Arbeitgebers stellt Entlassungsgrund dar OGH 26.8.2020, 9 ObA 56/20f	18
18 Vordienstzeitenanrechnung nach § 13 Abs 1 DO.B verstößt gegen Arbeitnehmerfreizügigkeit OGH 29.9.2020, 9 ObA 40/20b	19
19 Kein erhöhter Kündigungsschutz nach § 20 Abs 1 DO.C bei zuletzt auf „wenig entsprechend“ lautender Gesamtbeurteilung OGH 25.8.2020, 8 ObA 79/20f	21
20 Immaterieller Schadenersatz bei sexueller bzw geschlechtsbezogener Belästigung durch Stellvertreter des Arbeitgebers ohne formale Organstellung OGH 29.9.2020, 9 ObA 66/20a	22
21 Vertragliche Verkürzung der fünfjährigen Verjährungsfrist nach § 25 Abs 6 GmbHG unzulässig OGH 26.8.2020, 9 ObA 136/19v	23
22 Kollektivvertrag für Handwerk und Gewerbe – Einstufung nach vorwiegend ausgeübter Tätigkeit OGH 28.9.2020, 8 ObA 56/20y	24
23 Klage wegen Reduktion der Pensionskassenpension – Beweislast liegt bei pensionierter Klägerin OGH 29.9.2020, 9 ObA 33/20h	24

## Inhalt

24 Vereinbarung des Nichtverbrauchs von Resturlaub in der Kündigungsfrist als Zusage der Auszahlung der Urlaubersatzleistung OGH 25.8.2020, 8 ObA 78/20h	26
25 Belehrungspflicht nach § 26 Abs 5 VBG erst mit Überführung des befristeten in ein unbefristetes Dienstverhältnis OGH 29.9.2020, 9 ObA 30/20g	26
<b>ARBEITSLLOSENVERSICHERUNGSRECHT</b>	
26 Einbeziehung der persönlichen Gesamtsituation einer arbeitslosen Person bei der Prüfung von Nachsichtgründen iSd § 10 Abs 3 AIVG zulässig VwGH 7.9.2020, Ra 2020/08/0132	28
27 Tatbestand der Vereitelung setzt Zuweisung der Beschäftigung durch das Arbeitsmarktservice voraus BVwG 4.6.2020, W209 2224427-1	29
<b>SOZIALRECHT</b>	
28 Waisenpension rechtskräftig zuerkannt: Kein weiterer Anspruch bei neuerlicher Antragstellung nach Novellierung der Regelungen zum Leistungsanfall OGH 28.7.2020, 10 ObS 73/20p	30
29 Besserung des Gesundheitszustandes erst im Gerichtsverfahren – Entziehung des Rehabilitationsgeldes zulässig OGH 28.7.2020, 10 ObS 76/20d	33
30 Kein Export von Rehabilitationsgeld bei fehlender Nahebeziehung zum österreichischen System der sozialen Sicherheit OGH 28.7.2020, 10 ObS 41/20g	34
31 Keine Kostenübernahme für Badeprothese als Rehabilitationsmaßnahme aus der Krankenversicherung OGH 28.7.2020, 10 ObS 67/20f	35
32 Kein Unfallversicherungsschutz während einer Dienstreise bei Unfall auf dem Weg zum Restaurant nach dem Ende der dienstlichen Tätigkeit OGH 28.7.2020, 10 ObS 75/20g	36
33 Unfallversicherungsschutz bei Veranstaltungen der Freiwilligen Feuerwehr bloß bei Teilnahme in Ausübung einer Funktion OGH 1.9.2020, 10 ObS 80/20t	36
34 Invaliditätspension: Keine weitere Verlängerung des Rahmenzeitraums durch in diesen Zeitraum fallende neutrale Monate OGH 1.9.2020, 10 ObS 100/20h	38
35 Kindeseigenschaft bei Absolvieren eines Studiums: Durchschnittlich pro Studienjahr erreichte ECTS-Punkte stellen kein Kriterium für Zielstrebigkeit des Studiums dar OGH 1.9.2020, 10 ObS 91/20k	39
36 Beobachtungszeitraum für die Prüfung des Berufsschutzes beginnt mit dem Ende der ersten Ausbildung OGH 1.9.2020, 10 ObS 97/20t	40
37 Kein Anspruch auf Witwenpension bei Bestehen einer Unterhaltsverpflichtung nur dem Grunde nach und bei nur unregelmäßigen Zahlungen OGH 28.7.2020, 10 ObS 89/20s	41
38 Witwenpension: Berücksichtigung auch des Erwerbseinkommens neben dem Bezug einer Alterspension OGH 1.9.2020, 10 ObS 92/20g	41
39 Bescheidpflicht auch bei Ausgleichszulagenjahresausgleich OGH 1.9.2020, 10 ObS 78/20y	42
40 Zusatzpensionen eines Landes an ehemalige Landesbedienstete sind Teil des Gesamtpensionseinkommens iSd § 711 Abs 2 ASVG OGH 12.8.2020, 10 ObS 121/19w	44
41 Berücksichtigung von Provisionen aus unselbstständiger Erwerbstätigkeit nach dem Zuflussprinzip bei Bezug von pauschalem Kinderbetreuungsgeld OGH 28.7.2020, 10 ObS 31/20m	45
42 Gleichzeitige Karenz von mehr als einem Monat schließt Zuständigkeit Österreichs für Kinderbetreuungsgeld aus OGH 28.7.2020, 10 ObS 81/20i	46
43 Bei der Ausübung mehrerer Tätigkeiten in einem Monat liegt Schwerarbeit erst dann vor, wenn beide Tätigkeiten jeweils Schwerarbeit darstellen. OGH 1.9.2020, 10 ObS 84/20f	49
44 Keine Schwerarbeit eines Pflegeassistenten – Zeitgutschriften und freie Tage reduzieren die aus der Schwerarbeit resultierende Belastung OGH 1.9.2020, 10 ObS 85/20b	50



## AUS DER PRAXIS – FÜR DIE PRAXIS

Zur Anpassung des All-In-Gehalts in der Elternteilzeit  
DIANA HOLZINGER

51

§ 2f AVRAG und Verfall  
CHRISTOPH RADLINGMAYR

54

## AKTUELLES ZUR CORONA-KRISE

Corona, Arbeit und wo bleiben die Kinder? Kinderbetreuung und Dienstverhinderung in Zeiten einer Pandemie  
RUTH Ettl

58

## AKTUELLE SOZIALPOLITIK

Aus für Abschlussfreiheit – Neuer Frühstarterbonus kommt  
MONIKA WEISSENSTEINER

61

## NEUE BÜCHER

*Marek*

Die Pensionen ab dem Jahr 2020  
FLORIAN J. BURGER

64

*BMAGSK (Hrsg)*

Förderung der sozialen Mobilität in Österreich. Vermögen der privaten Haushalte in Österreich: Gemeinsamkeiten und Unterschiede  
FRANZISKA DISSLBACHER

64

*Huber*

Betriebsübergabe – Betriebsübernahme an/durch familienexterne Personen und Unternehmen. Ein Leitfaden für Klein- und Mittelunternehmen  
HELMUT ENGELBRECHT

65

*Thiele/Wagner (Hrsg)*

DSG – Datenschutzgesetz – Kommentar  
WOLFGANG GORICNIK

66

*Däubler/Wedde/Weichert/Sommer (Hrsg)*

EU-DSGVO und BDSG – Kompaktcommentar  
WOLFGANG GORICNIK

66

*Reissner/Mair (Hrsg)*

Innsbrucker Jahrbuch zum Arbeitsrecht und Sozialrecht 2019 – Aktuelles aus Gesetzgebung und Judikatur des OGH  
KLARA HINGER

67

*Preis/Greiner*

Arbeitsrecht – Kollektivarbeitsrecht – Lehrbuch für Studium und Praxis  
WOLFGANG KOZAK

67

*Dudenbostel/Markowski/Oberthür/Schlegel/Schmid*

Das arbeitsrechtliche Mandat – Arbeitsrecht bei Umstrukturierungen aus Arbeitnehmerperspektive  
WOLFGANG KOZAK

68

*Deutscher Bühnenverein – Bundesverband der Theater und Orchester*

Theater- und Musikrecht – Texte der Künstlertarifverträge und der urheberrechtlichen Vereinbarungen  
WOLFGANG KOZAK

68

*BMASGK (Hrsg)*

Evaluation IP Neu – Sozialpolitische Studienreihe Bd 25  
CAROLINE KRAMMER

69

*Sonntag (Hrsg)*

ASVG – Allgemeines Sozialversicherungsgesetz – Jahrescommentar  
BIRGIT SCHRATTBAUER

70

*Wedde (Hrsg)*

Handbuch Datenschutz und Mitbestimmung  
MARKUS TISCHITZ

71

## BÜCHEREINGANG

71

# GEWERBE ARCHIV

D3-Z151  
WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSVERWALTUNGSRECHT

## GewArch

Herausgeber

Dr. Frank Hüpers

Unter Mitwirkung von

Dr. Ulla Held-Daab

Dr. Sabine Hepperle

Dr. Joachim Lang

Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert

Ulrich Schönleiter

Holger Schwannecke

Prof. Dr. Andreas Voßkuhle

Dr. Martin Wansleben

Schriftleitung

Dr. Frank Rieger



C.H. BECK

## 2/2021

Februar 2021

67. Jahrgang S. 45–84

www.gewerbearchiv.de

Aus dem Inhalt

*Ralf Jahn*

Reform des IHK-Gesetzes: DIHK an der kurzen Leine des Bundeswirtschaftsministeriums?

45

*Winfried Kluth*

Die Zuständigkeitsverteilung zwischen den Organen der Handwerkskammern bei der Abgabe von berufspolitischen Stellungnahmen

46

*Gottfried Wacker*

Berufskammern als Ahndungsbehörden nach dem Geldwäschegesetz

51

*Hans-Ulrich Stühler*

Zur bauplanungsrechtlichen Einordnung von Live-Musikspielstätten in Gegenwart und Zukunft

54

*Alfred Scheidler*

Anlagenüberwachung durch Anordnung von Messungen nach § 26 BImSchG

61

*VerfGH NRW*

Verfassungsbeschwerde neben verwaltungsgerichtlichem Rechtsschutz gegen Beschränkungen eines Fitnessstudios wegen Corona-Pandemie erfolglos

67

*VG Gießen*

Corona-Soforthilfe ausschließlich bei existenzbedrohenden Liquiditätsengpässen

69

*OLG Frankfurt/M.*

Gezielte Behinderung durch Aufstellen eines Taxis auf einem Taxihalteplatz, dessen Nutzung vom Verfügungsberechtigten privatrechtlich eingeschränkt ist (TTC-Karte) (Anm. Dirk Wüstenberg)

79



R450202102

Herausgeber: Dr. Frank Hüpers

Unter Mitwirkung von: Dr. Ulla Held-Daab – Dr. Sabine Hepperle –  
Dr. Joachim Lang – Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert – Ulrich Schönleiter –  
Holger Schwannecke – Prof. Dr. Andreas Voßkuhle – Dr. Martin Wansleben

Schriftleitung: Dr. Frank Rieger

GewArch 2/2021

Februar 2021 • Seite 45–84

67. Jahrgang • www.gewerbearchiv.de

### Editorial

<i>Ralf Jahn</i>	Reform des IHK-Gesetzes: DIHK an der kurzen Leine des Bundeswirtschaftsministeriums?	45
------------------	--	----

### Aufsätze

<i>Winfried Kluth</i>	Die Zuständigkeitsverteilung zwischen den Organen der Handwerkskammern bei der Abgabe von berufspolitischen Stellungnahmen	46
<i>Gottfried Wacker</i>	Berufskammern als Ahndungsbehörden nach dem Geldwäschegesetz	51
<i>Hans-Ulrich Stühler</i>	Zur bauplanungsrechtlichen Einordnung von Live-Musik-Spielstätten in Gegenwart und Zukunft	54
<i>Alfred Scheidler</i>	Anlagenüberwachung durch Anordnung von Messungen nach § 26 BImSchG	61

### Buchbesprechungen

<i>Matthias Wiemers</i>	Hilgendorf/Kudlich/Valerius (Hrsg.), Handbuch des Strafrechts, Band 5	66
-------------------------	---	----

### Rechtsprechung

#### Europarecht, Verfassungsrecht, Allgemeines Wirtschaftsverwaltungsrecht, Allgemeines Gewerberecht

VerfGH NRW 23.11.2020 – 179/20.VB-1	Verfassungsbeschwerde neben verwaltungsgerichtlichem Rechtsschutz gegen Beschränkungen eines Fitnessstudios wegen Corona-Pandemie erfolglos	67
--	---	----

VG Gießen 3.12.2020 – 4 K 3429/20	Corona-Soforthilfe hilft nicht bei Einnahmeausfällen, sondern ausschließlich bei existenzbedrohenden Liquiditätsengpässen	69
--------------------------------------	---	----

#### Gewerbeordnung, Sonstiges Gewerberecht

VG Frankfurt/M. 5.11.2020 – 7 K 2581/19	Behördliche Information über Provisionsabgabeverbot bei Vergleichsportal von Versicherungen	71
--	---	----

VGH Kassel 26.11.2020 – 7 A 2482/17	Tätigkeit und berufsbezogene Prüfung zum Prüffingenieur (Prüfberechtigter und Prüfsachverständiger) für Standsicherheit	74
--	---	----



## Handwerk, Berufsbildung

- VG Frankfurt/M. Rücknahme einer erteilten Ausnahmegewilligung durch andere HWK, 75  
4.9.2020 – 12 K 2039/19 wenn örtliche Zuständigkeit nur zum Schein begründet wurde

## Gaststätten, Handel, Dienstleistungen, Ladenschluss

- BVerwG Pflicht zur Rücknahme von mit Salmonellen kontaminierten Fleisch- 76  
14.10.2020 – 3 C 10.19 drehspießen als Teil des Hygienekonzepts des Herstellers

## Planungsrecht, Umweltrecht, Sonstiges Wirtschaftsverwaltungsrecht

- OLG Frankfurt/M. Gezielte Behinderung durch Aufstellen eines Taxis auf einem Taxihalte- 79  
22.10.2020 – 6 U 131/19 platz, dessen Nutzung vom Verfügungsberechtigten privatrechtlich ein-  
(Anm. Dirk Wüstenberg) geschränkt ist (TTC-Karte)

- OVG Münster Normenkontrolle gegen Bebauungsplan erfolgreich, der im Zusammen- 84  
17.8.2020 – 2 D 25/18.NE hang mit der Lärmemissionskontingentierung für ein Gewerbegebiet  
Fehler aufweist

- OVG Münster Aufwandsentschädigung für Ehrenamt als Einkünfte aus sonstiger selbst- 84  
20.8.2020 – 17 A 4414/19 ständiger Arbeit unabhängig von einer Gewinnerzielungsabsicht

- OVG Bautzen Rechtswidriger Planfeststellungsbeschluss zum 110-kV-Netzausbau 84  
8.9.2020 – 4 C 18/17

- BVerwG Bekanntmachung der Genehmigung eines Flächennutzungsplans mit Dar- 84  
29.10.2020 – 4 CN 2.19 stellungen für Flächen für Windenergieanlagen

ISSN 0016-9404

## GEWERBEARCHIV – GewArch

### Redaktion:

Dr. Frank Hüpers  
Max-Joseph-Straße 4  
80333 München  
E-Mail: redaktion@gewerbearchiv.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 sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG nie-

dergelegte 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

89-609, 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:** Monatlich.

**Bezugspreise 2021:** 249,- € jährlich (inkl. MwSt); Einzelheft: 41,- € (inkl. MwSt). Ausland: 260,- €. Das Abonnement umfasst den Zugang für einen Nutzer für das Online-Modul GEWARDirekt. Versandkosten jeweils inklusive. 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:** HOLZMANN DRUCK GmbH & Co. KG, Gewerbestraße 2, 86825 Bad Wörishofen.



# zeitschrift für hochschulrecht, hochschulmanagement und hochschulpolitik

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

D3-Z130

zeitschrift für hochschulrecht,  
hochschulmanagement  
und hochschulpolitik: zfhr

## Herausgeber und Schriftleitung:

M. Novak  
B. Perthold-Stoitzner  
K. Poier

Heft 6  
Dezember 2020  
19. Jahrgang

## Aufsätze

### Schwerpunktheft:

„Universitäten unter COVID-19-Bedingungen“



<i>Univ.-Prof. Dr. Anna Gamper</i> <b>Zur verfassungsrechtlichen Zulässigkeit von § 1 C-HG und der C-UHV</b>	193
<i>Univ.-Prof. Dr. Nikolaus Forgó</i> <b>Onlinelearning and Onlineteaching an der Rechtswissenschaftlichen Fakultät der Universität Wien unter COVID-19-Bedingungen von März bis November 2020 – ein persönlicher Erfahrungsbericht</b>	203
<i>Mag. Anna Hutter / Univ.-Prof. Dr. Catherine Walter-Laager</i> <b>Der Umgang mit COVID-19 im Studienrecht der Universität Graz</b>	209
<b>Tagungsbericht</b>	217
<b>Rechtsprechung</b>	
Volltext	218
Leitsätze	222
<b>Buchbesprechungen</b>	224
Impressum	225

# Zeitschrift für Gei Intellectual

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

D3 - Z327

4

**Band 12  
2020**

**Helmut Haberstumpf**

Persönliches Schaffen und Künstliche Intelligenz im Urheberrecht

## Rechtspolitische Diskussion

**Frédéric Döhl**

Pastiche zwischen Generalklausel und Auffangtatbestand.  
Zur neuen Pasticheschranke im Referentenentwurf  
des BMJV v. 13.10.2020 für ein Gesetz zur Anpassung des  
Urheberrechts an die Erfordernisse des digitalen Binnenmarktes



## Biographie

**Simon Apel**

Rudolf Callmann (1892–1976)

## Neue Bücher

Clemens Bernsteiner: Das Musikzitat im Urheberrecht – zugleich  
ein Beitrag zum musikalischen Werkbegriff (*Fedor Seifert*)

Christopher S. Reed: The Unrealized Promise of the Next Great  
Copyright Act: U. S. Copyright Policy for the 21<sup>st</sup> Century  
(*Karl-Nikolaus Peifer*)

Maria Ottermann: Der Werkschöpfer im Arbeits-  
und Auftragsverhältnis (*Haimo Schack*)



**Mohr Siebeck**

# Zeitschrift für Geistiges Eigentum

Intellectual Property Journal

12. Band (2020)

Zitierweise: ZGE / IPJ

Herausgegeben von Michael Grünberger, Diethelm Klippel, Karl-Nikolaus Peifer und Herbert Zech

*Manuskripte und redaktionelle Anfragen* werden an einen der Herausgeber erbeten:

- Prof. Dr. *Michael Grünberger*, LL.M. (NYU) (verantwortlicher Redakteur), Universität Bayreuth, Lehrstuhl für Bürgerliches Recht, Wirtschafts- und Technikrecht, 95440 Bayreuth, michael.gruenberger@uni-bayreuth.de
- Prof. Dr. *Diethelm Klippel*, Universität Bayreuth, Bürgerliches Recht und Rechtsgeschichte, 95440 Bayreuth, diethelm.klippel@uni-bayreuth.de
- Prof. Dr. *Karl-Nikolaus Peifer*, Universität Köln, Institut für Medienrecht und Kommunikationsrecht, Lehrstuhl für Bürgerliches Recht mit Urheberrecht, Gewerblichen Rechtsschutz, Neue Medien und Wirtschaftsrecht, Albertus-Magnus-Platz, 50923 Köln, kpeifer@uni-koeln.de
- Prof. Dr. *Herbert Zech*, Professur für Bürgerliches Recht, Technik- und IT-Recht, Direktor des Weizenbaum-Instituts für die vernetzte Gesellschaft, Humboldt-Universität zu Berlin, Juristische Fakultät, 10099 Berlin, sekretariat.zech@rewi.hu-berlin.de

*Hinweise für Autoren:* Informationen zur Manuskripteinreichung, den dabei zu übertragenden und den beim Autor verbleibenden Rechten sowie formale Hinweise zur Manuskriptgestaltung finden Sie unter [www.mohrsiebeck.com/zge](http://www.mohrsiebeck.com/zge) in der Rubrik „Manuskripte“.

*Erscheinungsweise:* Pro Jahr erscheint ein Band zu je vier Heften.

*Abonnements:* Informationen zu Abonnements finden Sie unter [www.mohrsiebeck.com/zge](http://www.mohrsiebeck.com/zge) in der Rubrik „Abonnement“. Bei Fragen zum Bezug der Zeitschrift wenden Sie sich bitte an [journals@mohrsiebeck.com](mailto:journals@mohrsiebeck.com).

*Onlinezugang:* Im Abonnement für Institutionen und Privatpersonen ist der freie Zugang zum Online-Volltext auf der Verlagswebsite enthalten. Nähere Informationen zur Registrierung und den besonderen Anforderungen für institutionelle Nutzer finden Sie unter: [www.mohrsiebeck.com/elektronische-publikationen](http://www.mohrsiebeck.com/elektronische-publikationen).

© 2020 Mohr Siebeck GmbH & Co. KG, Tübingen. Die Zeitschrift einschließlich aller ihrer Teile ist urheberrechtlich geschützt. Jede Verwertung außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung des Verlags unzulässig und strafbar. Das gilt insbesondere für die Vervielfältigung und Verbreitung in gedruckter oder elektronischer Form, die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen sowie die Übersetzung. Anfragen hierzu richten Sie bitte an [rights@mohrsiebeck.com](mailto:rights@mohrsiebeck.com).

*Verlag:* Mohr Siebeck GmbH & Co. KG, Postfach 2040, 72010 Tübingen, [www.mohrsiebeck.com](http://www.mohrsiebeck.com), [info@mohrsiebeck.com](mailto:info@mohrsiebeck.com).

*Anzeigenservice:* Tilman Gaebler, Postfach 113, 72403 Bisingen, [tilman.gaebler@t-online.de](mailto:tilman.gaebler@t-online.de). *V.i.S.d.P.:* Kendra Mäschke, Mohr Siebeck, [maeschke@mohrsiebeck.com](mailto:maeschke@mohrsiebeck.com).

*Satz:* Martin Fischer, Tübingen; *Druck:* Gulde Druck, Tübingen.

Gedruckt auf alterungsbeständiges Werkdruckpapier.

Printed in Germany.

Dieser Ausgabe der ZGE ist ein Prospekt des Verlags C. H. Beck, München, beigelegt.

ISSN 1867-237X (Gedruckte Ausgabe) eISSN 1867-2523 (Online-Ausgabe)



## Inhaltsverzeichnis

### Helmut Haberstumpf

Persönliches Schaffen und Künstliche Intelligenz im Urheberrecht **355–379**

### Rechtspolitische Diskussion

#### Frédéric Döhl

Pastiche zwischen Generalklausel und Auffangtatbestand. Zur neuen Pasticheschränke im Referentenentwurf des BMJV v. 13.10.2020 für ein Gesetz zur Anpassung des Urheberrechts an die Erfordernisse des digitalen Binnenmarktes **380–442**

### Biographie

#### Simon Apel

Rudolf Callmann (1892–1976) **443–447**

### Neue Bücher

Clemens Bernsteiner: Das Musikzitat im Urheberrecht – zugleich ein Beitrag zum musikalischen Werkbegriff (*Fedor Seifert*) **448–450**

Christopher S. Reed: The Unrealized Promise of the Next Great Copyright Act: U. S. Copyright Policy for the 21<sup>st</sup> Century (*Karl-Nikolaus Peifer*) **450–452**

Maria Ottermann: Der Werkschöpfer im Arbeits- und Auftragsverhältnis (*Haimo Schack*) **452–456**

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****WU**  
WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
FÜR WIRTSCHAFTS-  
UND BANKRECHT**4**30. Januar 2021  
75. Jahrgang  
Seiten 149-204**Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Arne Wittig,  
Essen**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
TübingenVizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
KarlsruheRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelbach,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV**

Postverlagsort Frankfurt a. M.

**AUS DEM INHALT:**

Seite 149

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 II –

Seite 158

Prof. Dr. Michael Nietsch, Wiesbaden  
Abschlussprüferhaftung nach Wirecard  
– Uwe H. Schneider zum 80. Geburtstag –

Seite 169

EuGH, 17.12.2020 – Rs. C-342/19 P  
Zum Recht auf Zugang zu einem Dokument der Europäischen Zentralbank zum internen Gebrauch im Rahmen von Beratungen und Vorgesprächen

Seite 174

BGH, 17.11.2020 – XI ZR 294/19  
Zur Haftung des Zahlers im Falle der Ausführung eines Zahlungsvorgangs aufgrund einer gefälschten Faxanweisung durch den Zahlungsdienstleister

Seite 186

BGH, 15.12.2020 – II ZR 108/19  
Persönliche Außenhaftung des Kommanditisten bei Insolvenz der Gesellschaft jedenfalls für solche Gesellschaftsverbindlichkeiten, die bis zur Eröffnung des Insolvenzverfahrens begründet worden sind, unabhängig von der insolvenzrechtlichen Einordnung dieser Verbindlichkeiten

Seite 195

BGH, 17.12.2020 – IX ZB 38/18  
Keine wirksame Abstimmung über den Insolvenzplan vor Festsetzung der Stimmrechte der Gläubiger durch das Insolvenzgericht

Seite 204

Deutsche Rechtspolitik aktuell



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

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 II –

149

Prof. Dr. Michael Nietsch, Wiesbaden

Abschlussprüferhaftung nach Wirecard  
– Uwe H. Schneider zum 80. Geburtstag –

158

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

EuGH 17.12.2020 Rs. C-342/19 P Zum Recht auf Zugang zu einem Dokument der Europäischen Zentralbank zum internen Gebrauch im Rahmen von Beratungen und Vorgesprächen 169

Bundesgerichtshof 17.11.2020 XI ZR 294/19\* Zur Haftung des Zahlers im Falle der Ausführung eines Zahlungsvorgangs aufgrund einer gefälschten Faxanweisung durch den Zahlungsdienstleister 174

Bundesgerichtshof 16.11.2020 NotSt(Brfg) 2/19 Zum nur eingeschränkt überprüfbaren Beurteilungsspielraum des Notars bei der Prüfung der Frage, ob ein berechtigtes Sicherungsinteresse für eine Hinterlegung von Geld auf einem Notaranderkonto besteht 180

#### Gesellschaftsrecht

Bundesgerichtshof 15.12.2020 II ZR 108/19\* Persönliche Außenhaftung des Kommanditisten bei Insolvenz der Gesellschaft jedenfalls für solche Gesellschaftsverbindlichkeiten, die bis zur Eröffnung des Insolvenzverfahrens begründet worden sind, unabhängig von der insolvenzrechtlichen Einordnung dieser Verbindlichkeiten 186

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof 17.12.2020 IX ZB 38/18\* Keine wirksame Abstimmung über den Insolvenzplan vor Festsetzung der Stimmrechte der Gläubiger durch das Insolvenzgericht 195

## Sonstiges

Bundesgerichtshof	27.5.2020	VII ZB 33/18	Zur Unzulässigkeit der isolierten Anfechtung einer Kostenentscheidung	197
Bundesgerichtshof	24.11.2020	XI ZR 355/19	Zur Frage, ob die einen absoluten Revisionsgrund gemäß § 547 Nr. 5 ZPO darstellende Verletzung der Vorschriften über die Verletzung der Öffentlichkeit des Verfahrens immer die Zulassung der Revision erfordert	198
Bundesgerichtshof	5.2.2020	XII ZB 147/18	Zum Abänderungsverfahren nach § 51 VersAusglG auf Antrag des ausgleichspflichtigen Ehegatten nach dem Tod des ausgleichsberechtigten Ehegatten; zum Einstieg in das Abänderungsverfahren wesentliche und den überlebenden Ehegatten begünstigende Wertänderung eines in den Versorgungsausgleich einbezogenen Anrechts erforderlich (hier verneint für ein Anrecht der betrieblichen Altersversorgung, dessen Wert sich erhöht hatte)	200

## Dokumentation

Deutsche Rechtspolitik aktuell	Änderung des Bundesschuldenwesengesetzes	204
--------------------------------	--	-----

## Bücherschau

Hans-Joachim Musielak/ Wolfgang Voit	Zivilprozessordnung: ZPO, 17. Aufl.	204
---	-------------------------------------	-----



## 14. Finanzplatztag der WM Gruppe

WM Seminare

22./23. Juni 2021 Informationen: Tel. +49 69 2732 567



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. 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 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 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 und 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



# medienr

Zeitschrift für Medien- und Kommunikationsrecht

7-8/20

D3-Z88  
+ 1 But.

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS



**AKTUELL** Entwurf des TKG 2020 in Begutachtung  
*Wolfgang Feiel*

**MEDIENRECHT** Kostenersatzanspruch – parallele Entschädigungsanträge  
wegen einer Veröffentlichung

Gegendarstellung zum Bericht über eine Strafanzeige

**Verderbte Figur:** Mehrere inkriminierte Äußerungen als tatbe-  
standliche Handlungseinheit im Ehrenbeleidigungsrecht

**PERSÖNLICHKEITSSCHUTZ** **Herablassende Umgangsweise:** Bewertung von Unternehmen  
auf Plattformen im Internet

**Weniger Koksen:** Bezeichnung einer Person als Nazi

**URHEBERRECHT** **Störerhaftung des Registrars (BGH):** Haftung des Registrars  
einer Internetdomain für Urheberrechtsverletzungen

**Rundfunkübertragung in Ferienwohnungen (BGH):** Tatbestand  
der öffentlichen Wiedergabe

**GEBRAUCHSMUSTERRECHT** **Verfahrens- und Kontrollsystem:** Gebrauchsmusterschutz –  
computerimplementierte Erfindung

**WETTBEWERBSRECHT** **Einstweiliger Rechtsschutz mit Biss – ab und bis wann  
eine EV zu beachten ist**  
*Andreas Frauenberger*

**Kenntnis vom Unterlassungsgebot:** Zustellung einer einstweili-  
gen Verfügung per WebERV – Wirksamkeit des Unterlassungs-  
gebots

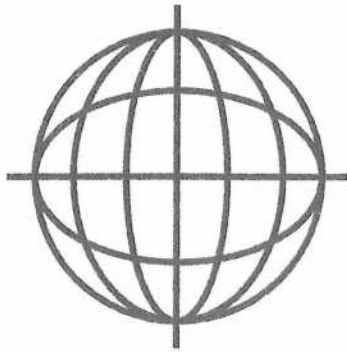
**Vermutete Reichweite:** Verstoß gegen Werberichtlinien des  
Vereins Arbeitsgemeinschaft Media-Analysen

# medien<sup>ND</sup>recht

Zeitschrift für Medien- und Kommunikationsrecht  
38. Jahrgang (2020) Dezember Heft 7-8

<b>AKTUELL</b>	343	Wolfgang Feiel <b>Entwurf des TKG 2020 in Begutachtung</b>	343
<b>MEDIENRECHT</b>	350	Kostenersatzanspruch – parallele Entschädigungsanträge OGH 11.12.2020, 15 Os 88/20k	350
		Gegendarstellung zum Bericht über eine Straftat OLG Wien 01.10.2020, 18 Bs 202/20t (Anm Michael Borsky)	351
		Mehrere Äußerungen als tatbestandliche Handlungseinheit OLG Wien 25.09.2020, 17 Bs 257/20y – verderbte Figur	353
<b>PERSÖNLICHKEITSSCHUTZ</b>	356	Bewertung von Unternehmen auf Plattformen im Internet OGH 10.09.2020, 6 Ob 135/20a – herablassende Umgangsweise (Anm Stefan Knotzer)	356
		Bezeichnung einer Person als Nazi OLG Wien 14.05.2020, 30 R 109/20z – Weniger Koksen	362
<b>URHEBERRECHT</b>	364	BGH: Haftung des Registrars einer Internetdomain für Urheberrechtsverletzungen Bundesgerichtshof, Urteil v 15. Oktober 2020 – I ZR 13/19 – Störerhaftung des Registrars	364
		BGH: Rundfunkübertragung in Ferienwohnungen – Tatbestand der öffentlichen Wiedergabe Bundesgerichtshof, Urteil vom 18. Juni 2020 – I ZR 171/19 – Rundfunkübertragung in Ferienwohnungen	368
<b>GEBRAUCHSMUSTERRECHT</b>	372	Gebrauchsmusterschutz – computerimplementierte Erfindung OGH 31.08.2020, 4 Ob 119/20h – Verfahrens- und Kontrollsystem (Anm Clemens Appl/Philipp Homar)	372
<b>WETTBEWERBSRECHT</b>	376	Andreas Frauenberger <b>Einstweiliger Rechtsschutz mit Biss – ab und bis wann eine EV zu beachten ist</b>	376
		Zustellung einer einstweiligen Verfügung per WebERV – Wirksamkeit des Unterlassungsgebots OGH 02.11.2020, 3 Ob 138/20w – Kenntnis vom Unterlassungsgebot	378
		Reichweitenvergleich – Verstoß gegen Werberichtlinien des Vereins AG Media-Analysen OGH 26.11.2020, 4 Ob 104/20b, 4 Ob 105/20z – vermutete Reichweite (Anm Gottfried Korn)	379
<b>LITERATUR</b>	383	Eichelberger/Wirth/Seifert, UrheberrechtsG (Rez.: S. Haupt); Fischer, Präsentieren für Juristen (Rez.: H. Wittmann)	383





[mrintapp.medien-recht.ws/web/](http://mrintapp.medien-recht.ws/web/)  
[www.medien-recht.com](http://www.medien-recht.com)



WU  
D3-288/Bül.  
20 7/8 - 2021

## Modernisierung des Urheberrechts in der Schweiz

---

### URheberRECHT

**Die Modernisierung des Urheberrechts in der Schweiz**  
*Emanuel Meyer*

**Mediation im Urheberrecht auf Grundlage der  
DSM-Richtlinie**  
*Stefan Haupt*

Auskunftsanspruch – YouTube-Plattform – Adresse  
des Nutzers  
EuGH 09.07.2020, C-264/19 – Constantin Filmverleih  
vs. YouTube  
(Anm. *Michel M. Walter*)

Elektronische Übermittlung eines Fotos als Beweismittel  
an das Gericht  
EuGH 28.10.2020, C-637/19 – BY/CX  
(Anm. *Michel M. Walter*)

### PATENTRECHT

Tätigkeit österreichischer Rechtsanwälte in Deutschland  
Bundespatentgericht 03.04.2020, 29W (pat) 600/17 –  
Pitztal (Anm. *Joachim Gruber*)

### MARKENRECHT

**Marken und Designs nach dem Brexit**  
*Monika Küppers/Julia Mattes*

Nichtigerklärung einer Unionsmarke – Graffiti von Banksy  
– fehlende Absicht der kommerziellen Verwertung des  
Zeichens  
EUIPO, Nichtigkeitsabteilung, 14.09.2020, Nichtig-  
erklärung der Unionsmarke 33 843 C – Blumenwerfer  
(Anm. *Heinz Wittmann*)

### E-COMMERCE-RECHT

Werbebeschränkungen für grenzüberschreitende  
Angebote von Online-Apotheken  
EuGH 01.10.2020, C-649/18, A gg Daniel B u.a.

### LITERATUR

# MR-Int 3-4/2020

## Inhalt / Table of Contents

<b>URheberRECHT</b>	<i>Emanuel Meyer</i> <b>Die Modernisierung des Urheberrechts in der Schweiz</b>	95
	<i>Stefan Haupt</i> <b>Mediation im Urheberrecht auf Grundlage der DSM-Richtlinie</b>	100
	Auskunftsanspruch – YouTube-Plattform – Adresse des Nutzers EuGH 09.07.2020, C-264/19 – Constantin Filmverleih vs. YouTube (Anm. <i>Michel M. Walter</i> )	105
	Elektronische Übermittlung eines Fotos als Beweismittel an das Gericht EuGH 28.10.2020, C-637/19 – BY/CX (Anm. <i>Michel M. Walter</i> )	109
<b>PATENTRECHT</b>	Tätigkeit österreichischer Rechtsanwälte in Deutschland Bundespatentgericht 03.04.2020, 29W (pat) 600/17 – Pitztal (Anm. <i>Joachim Gruber</i> )	113
<b>MARKENRECHT</b>	<i>Monika Küppers/Julia Mattes</i> <b>Marken und Designs nach dem Brexit</b>	117
	Nichtigerklärung einer Unionsmarke – Graffiti von Banksy – fehlende Absicht der kommerziellen Verwertung des Zeichens EUIPO, Nichtigkeitsabteilung, 14.09.2020, Nichtigerklärung der Unionsmarke 33 843 C – Blumenwerfer (Anm. <i>Heinz Wittmann</i> )	121
<b>E-COMMERCE-RECHT</b>	Werbebeschränkungen für grenzüberschreitende Angebote von Online-Apotheken EuGH 01.10.2020, C-649/18, A gg Daniel B u.a.	124
<b>LITERATUR</b>	Stefan Haase: Der Technologietransfer der deutschen Hochschulen im Binnenmarkt der Europäischen Union (Rez.: <i>Thomas Gergen</i> ); Dieter Frey (Hrsg): eSport und Recht – Handbuch (Rez.: <i>Thomas Wallentin</i> ); Caroline Ch. Sohns: Lizenzen in der Rechtekette (Rez.: <i>Albrecht Götz von Olenhusen</i> )	131
	Impressum	3. Umschlagseite

# GRUR

Gewerblicher Rechtsschutz und

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

D3-2177

Zeitschrift  
der Deutschen  
Vereinigung für  
gewerblichen  
Rechtsschutz  
und Urheberrecht

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



---

Festschrift für  
**PETER MEIER-BECK**  
zum 65. Geburtstag

---

  
C.H. BECK

**2/2021**

Seiten 121 bis 404 · 123. Jahrgang · Februar 2021  
München · Frankfurt am Main





## INHALT

### GRÜßWORT

- 121** KLAUS BACHER  
Peter Meier-Beck zum 65. Geburtstag

### FESTBEITRÄGE

- 123** SIR RICHARD ARNOLD  
SEPs, FRAND and Mandatory Global Arbitration
- 127** CHRISTOF AUGENSTEIN/PETER KATHER  
The Enforcement of decisions of the Unified Patent Court
- 134** KLAUS BACHER  
Das Berufungsverfahren in Patentnichtigkeitssachen – einst und jetzt
- 137** PETER BLOK  
The possibility of inventive equivalents
- 140** AARON BOGAN  
Der ökonomische Sachverständige als „Berater des Gerichts“ im Kartellschadensersatzprozess. Vor- und Nachteile einer frühzeitigen Sachverständigenbeteiligung
- 143** DIRK BÖTTCHER  
Die Auswirkungen des Schutzrechtsablaufs auf einen bereits entstandenen Vernichtungsanspruch nach § 140a I PatG
- 147** DIETER BRÄNDLE  
Nächstliegender Stand der Technik – von Bedeutung im Zivilprozess?
- 150** TOBIAS BREMI  
Übertragung und Ausübung des Prioritätsrechts. Eine Würdigung der richtungsweisenden Rechtsprechung des BGH
- 154** JOCHEN BÜHLING  
Patentrecht in Zeiten der Pandemie. Gedanken zur Neuheit bei Verwendungsansprüchen
- 157** JAN BUSCHE  
Vom Wert des Patents oder: Ist der Patentschutz absolut?
- 162** WOLFGANG BÜSCHER  
Die Entscheidung „Der Novembermann“ des I. Zivilsenats des BGH. Erstattung von Abmahnkosten und § 15 II RVG
- 168** HERMANN DEICHFUß  
To disclaim, or not to disclaim, that is the question. Zur Zulässigkeit der Aufnahme eines Disclaimers in den Patentanspruch

- 174** FRIEDRICH-WILHELM ENGEL  
Über die Gestaltung von Patentansprüchen und deren Grenzen
- 177** RAINER ENGELS/ERWIN WISMETH  
Bedarf das Duale System einer stärkeren personellen und sachlichen Verschränkung?
- 181** ANDREAS VON FALCK  
Gedanken zum Vorbenutzungsrecht des als mittelbarer Patentverletzer in Anspruch genommenen Beklagten
- 185** SIR CHRISTOPHER FLOYD  
Plausibility: where from and where to? "There is always a well-known solution to every human problem – neat, plausible, and wrong"
- 188** STEPHAN FREISCHEM  
Zwischenverallgemeinerung oder die schleichende Enteignung der Erfinder
- 191** OLAF GIEBE  
Kategorisches zum Verwendungsanspruch
- 196** HEINZ GODDAR  
Patent System Solutions for AI and IoT Inventions
- 200** KLAUS GRABINSKI  
Injunctive Relief and Proportionality in Case of a Public Interest in the Use of a Patent. Different Ways – Same Result
- 203** SAMUEL GRANATA  
Can non-discrimination be objectified in an SEP license environment? Yes, it could and should!
- 206** JOCHEM GRÖNING  
Aufgabe, erfinderische Tätigkeit und das Problem der rückschauenden Betrachtung in der Rechtsprechung des BGH und beim EPA
- 210** MARCUS GROSCH  
Nichtzulassungsbeschwerde nach teilweiser rechtskräftiger Beschränkung des Klagepatents
- 216** CHRISTIAN GRÜNEBERG  
Zur Zulässigkeit einer zivilrechtlichen Billigkeitskontrolle von anreizregulierten Netzentgelten nach § 315 BGB
- 219** KLAUS HAFT  
Zur sachlichen Reichweite des privaten Vorbenutzungsrechts
- 222** CHRISTIAN HARMSSEN  
Zu den Voraussetzungen der Aufbrauchfrist im Patentrecht
- 226** JOHANNES HESELBERGER  
Strategien gegen Hindsight
- 230** UTE HOHOFF  
Überlegungen zu einer Neustrukturierung des gerichtlichen Kartellbußgeldverfahrens
- 235** WILLEM HOYNG  
Back to the "Erfindungsgedanke"?
- 239** SIR ROBIN JACOB  
Equivalentents: an uncertain and pernicious doctrine
- 242** SHIMAKO KATO  
Medical Use Invention and Off-label use
- 246** WOLFGANG KELLENTER  
Dingliche Wirkung einer FRAND-Erklärung?

- 250** CHRISTIAN KERSTING  
Privilegierung von Kronzeugen de lege ferenda
- 254** ALFRED KEUKENSCHRIJVER  
Zu den Kompetenzen des Rechtsbeschwerdegerichts im nationalen gewerblichen Rechtsschutz: Kassation, Reformation, Zurückverweisung
- 257** CHRISTOF KEUSSEN  
Das Trennungsprinzip im Patentrecht – ein Auslaufmodell?
- 262** WOLFGANG KIRCHHOFF  
Von „Hochzeitsrabatten“ und „Partnerschaftsvergütung“ – ein Verbot nach der Grundsatzentscheidung des BGH vom Januar 2018
- 266** DAVID KITCHIN  
The role of the technical contribution to the art in modern patent law
- 269** HELGA KOBER-DEHM  
Rechte an Dienstleistungen als Gegenstand eines Assignments nach US-amerikanischem Recht. „Fesoterodinhydrogenfumarat“ und die ausgefallene Rohrleitungsprüfung
- 273** THOMAS KOCH  
Der Schutz technisch bedingter Merkmale in der Rechtsprechung des I. Zivilsenats
- 277** GREGOR KÖNIG  
Anreiz für den Fachmann vs. Ansporn für den Erfinder und weitere Gedanken zur Beurteilung der erfinderischen Tätigkeit
- 281** CHRISTIAN KUNNES  
Zivilgerichtliche Kontrolle in regulierten Netzen nach der EuGH-Entscheidung „CTL Logistics“. Eine Betrachtung de lege lata und de lege ferenda
- 285** NICOLA LA CORTE  
Zur Patentlizenz
- 288** NINA FRANZISKA MARX  
Gib mal loud – Parteivortrag „im grünen Bereich“
- 294** KLAUS-JÜRGEN MELULLIS  
Zur Einräumung von Zwangslizenzen im Patentrecht
- 299** JÖRG NOTHDURFT  
Hinkende Vergleiche – Grenzen des Kartellverbots
- 304** ANSGAR OHLY  
Acht Thesen zur Verhältnismäßigkeit im Patentrecht
- 310** CHRISTIAN OSTERRIETH  
Der Fachmann im Patentrecht
- 313** ULRIKE PICKER  
Wer haftet für die EEG-Umlage?
- 316** RUPPRECHT PODSZUN  
Die Stellung des BGH im Kartellrecht – ein empirischer Ansatz
- 322** ROLF RAUM  
Kartellbußen zwischen Strafrecht und Europarecht. Eine Rückbetrachtung auf ein schwieriges Terrain
- 327** HARTMUT RENSEN  
Kartellverstöße als Rechtfertigung gesellschaftsrechtlicher Zwangsmaßnahmen?





- 331** CHRISTIAN ROHNKE  
Erfinderische Versuche
- 334** PATRICIA ROMBACH  
Geheimniskartelle oder effektive Durchsetzung kartellrechtlicher Schadensersatzansprüche in camera?
- 338** MAXIMILIAN VON ROSPATT/HENRIK TIMMANN  
Der Streitwert im Nichtigkeitsverfahren
- 343** UWE SCHAREN  
Bemerkungen zum sachlichen Umfang des sog. Vorbenutzungsrechts nach § 12 I PatG
- 346** PATRICK SCHEUß  
Zur Bestimmung des Bußgeldrahmens bei Kartellordnungswidrigkeiten
- 349** ANDREAS SCHILLING  
Zum Eigentum und zur Übertragung des Eigentums an Versorgungsleitungen
- 353** OLIVER SCHÖN  
Die „Neuherstellung“ als Grenze der Erschöpfung des Patentrechts
- 356** DIRK SCHÜBLER-LANGEHEINE/NIKITA ALYMOV  
Der Kooperationswert als Korrektiv für den Schadensersatz nach der Lizenzanalogie
- 361** MARK SCHWEIZER  
Patent Infringement by Equivalent Means in Switzerland
- 366** WOLF GRAF VON SCHWERIN  
Aussetzung von Patentverletzungsprozessen gemäß § 148 ZPO trotz rechtskräftiger Nichtigkeits-/Widerrufsentscheidung?
- 369** TOSHIKO TAKENAKA  
The Doctrine of Equivalents and the Third Prong of the German Test: A Comparative Law Perspective
- 373** WINFRIED TILMANN  
Das EPGÜ aus der Sicht des EuGH
- 377** PETER TOCHTERMANN  
Vertrags- und kartellrechtliche Verhandlungspflichten und das Monopol des Patents – a marriage of true minds?
- 383** JAN TOLKMITT  
Gestaltungsfreiheit und Gestaltungshöhe
- 388** AXEL VERHAUWEN  
Verletzung eines Codieranspruchs durch Decodieren?
- 392** PIERRE VÉRON  
What Price Crime? A European hit parade of patent infringement damages
- 397** GERT WÜRTEMBERGER  
UPOV 1991 – Ein zeitgemäßes Schutzrechtssystem für Pflanzenzüchtungen oder Zeit für ein neues Schutzrecht?
- 401** MATTHIAS ZIGANN  
Wann ist die Nichtnutzung durch den Mitberechtigten an der Erfindung gerechtfertigt? Einige Gedanken zu BGH GRUR 2017, 890 – Sektionaltor II

# NJW Sp

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
D3-Z171,  
Büchl

## Die wichtigsten Informationen zu zentralen Rechtsgebieten

### Ständige Autoren

Daniel Benkert  
Stephan Beukelmann  
Michael Dahl  
Christian Dahns  
Michael Drasdo  
Dirk Figgner  
Tobias Hänsel  
Martin Haußleiter  
Maximilian Heim  
Dieter Leuring  
Friederike Quaisser  
Wolfgang Roth  
Daniel Rubner  
Norbert Schneider  
Barbara Schramm  
Robert von Steinau-Steinrück  
Raul Taras  
Stefan Weise

### Aus dem Inhalt

#### Miet- und Immobilienrecht

M. Drasdo, Mietzahlung in der Pandemie: Erster Rechtsprechungsspiegel 33  
Beschlussanfechtung: Welcher Beschluss ist gemeint? 34

#### Familienrecht

Verpflichtung zur Auskunft bei Folgesache Versorgungsausgleich 36  
Wohnvorteil einer eigengenutzten Immobilie des Unterhaltspflichtigen 36

#### Erbrecht

W. Roth, Praxisfragen zum Bestimmungsvermächtnis 39  
Pflichtteilsentzug bei schwerem Raub 40

#### Verkehrsrecht

Zugang zu nicht in den Bußgeldakten befindlichen Informationen 41  
Haftung bei Betrieb von abgestellten und verbrannten Fahrzeugen 42

#### Baurecht

S. Weise, Die neue HOAI 2021 44  
Geltung des EuGH-Urteils für die HOAI 1996/2002? 46

#### Gesellschaftsrecht

Geschäftsführerhaftung bei masseschmälernden Zahlungen 47  
Änderungen im Recht der virtuellen Hauptversammlung 49

#### Arbeitsrecht

D. Benkert, Wege aus der Pandemie – Impfpflicht im Arbeitsverhältnis? 50  
Arbeitnehmerentsendung im grenzüberschreitenden Güterverkehr 51

#### Insolvenzrecht

Beweislast für den guten Glauben von der Gleichwertigkeit 53  
Geschafters Altersruhegeld keine nachrangige Insolvenzforderung 53

#### Strafrecht

M. Heim, Verdeckter Zugriff auf ruhende E-Mails 56  
Geburtsbeginn beim Kaiserschnitt 57

#### Verfahrens- und Kostenrecht

Verfassungswidrige Verwerfung einer Streitwertbeschwerde 59  
Beschwerde gegen die Verweigerung der Wertfestsetzung 59

#### Anwalt und Kanzlei

C. Dahns, Ein Blick zurück – Wichtige Entscheidungen des Jahres 2020 62



2/2021

28. Januar 2021





## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

<i>M. Drasdo</i> , Mietzahlung in der Pandemie: Ein erster Rechtsprechungsspiegel .....	33
Beschlussanfechtung: Welcher Beschluss ist gemeint? (BGH) .....	34
Umsatzsteuer auf Betriebskosten kraft Mietvertragsauslegung (BGH) .....	35
Vermietungs-Rücküberlassungsmodell: „Luxusbad“ im Homeoffice? (BFH) .....	35

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

Verpflichtung zur Auskunft bei Folgesache Versorgungsausgleich (BGH) .....	36
Wohnvorteil einer eigengenutzten Immobilie des Unterhaltspflichtigen (OLG Nürnberg) ....	36
Vkh für Zahlungsantrag zwei Jahre nach isoliertem Auskunftsantrag (OLG Zweibrücken) ...	37
Anspruch auf Herausgabe des Fahrzeugbriefs (OLG Brandenburg) .....	37
Corona rechtfertigt keine einseitige Abänderung der Umgangsregelung (OLG Frankfurt a. M.)	38

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

<i>W. Roth</i> , Praxisfragen zum Bestimmungsvermächtnis .....	39
Pflichtteilsentzug bei schwerem Raub (OLG Oldenburg) .....	40
Testamentsurheberschaft ab Wahrscheinlichkeit von 90 % bewiesen (OLG Rostock) .....	40

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgner und Friederike Quaisser

Zugang zu nicht in den Bußgeldakten befindlichen Informationen (BVerfG) .....	41
Haftung bei Betrieb von abgestellten und verbrannten Fahrzeugen (BGH) .....	42
Befangenheit eines Sachverständigen bei Personenschäden (OLG Jena) .....	43

### Baurecht

Von Stefan Weise und Tobias Hänsel

<i>S. Weise</i> , Die neue HOAI 2021 .....	44
Hemmung der Verjährung von Mängelrechten (BGH) .....	45
Bestätigung der Symptomtheorie (BGH) .....	46
Geltung des EuGH-Urteils für die HOAI 1996/2002? (OLG Celle) .....	46

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

Innenausgleich bei aufgelöster GbR (BGH) .....	47
Geschäftsführerhaftung bei masseschmälernden Zahlungen (BGH) .....	47
Gerichtliche Ergänzung des Aufsichtsrats bei Wahlanfechtung (OLG München) .....	48
Einsichtnahme in Geschäftsbücher während der Corona-Pandemie (OLG Frankfurt a. M.) ...	49
Änderungen im Recht der virtuellen Hauptversammlung .....	49

**Arbeitsrecht** Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

*D. Benkert*, Wege aus der Pandemie – Impfpflicht im Arbeitsverhältnis? ..... 50  
 Arbeitnehmerentsendung im grenzüberschreitenden Güterverkehr (EuGH) ..... 51  
 Kündigungsschutzklage „aus dem Verborgenen“ (BAG) ..... 52

**Insolvenzrecht** Von Michael Dahl und Raul Taras

Beweislast für den guten Glauben von der Gleichwertigkeit (BGH) ..... 53  
 Gesellschafters Altersruhegeld keine nachrangige Insolvenzforderung (BGH) ..... 53  
 Kein Druckantrag eines (Zwangs-) Gläubigers bei Erledigterklärung (BGH) ..... 54  
 Keine Restschuldbefreiung bei Löschen der Steuerstraftat im BZR (BGH) ..... 55

**Strafrecht** Von Klaus Leipold und Stephan Beukelmann

*M. Heim*, Verdeckter Zugriff auf ruhende E-Mails ..... 56  
 Geburtsbeginn beim Kaiserschnitt (BGH) ..... 57  
 Beruhensprüfung bei fehlerhafter Anordnung des Selbstleseverfahrens (BGH) ..... 57  
 Unterbrechung der Hauptverhandlung bei wiederholter Erkrankung (BGH) ..... 57  
 „Falscher Schlüssel“ beim Wohnungseinbruchsdiebstahl (BGH) ..... 57  
 Unterlassene Benachrichtigung des Verteidigers (KG) ..... 58  
 Hemmung der Unterbrechungsfrist wegen Infektionsschutzmaßnahmen (BGH) ..... 58  
 Ermessen bei der Entpflichtung eines Verteidigers (KG) ..... 58

**Verfahrens- und Kostenrecht** Von Norbert Schneider

Verfassungswidrige Verwerfung einer Streitwertbeschwerde (BVerfG) ..... 59  
 Beschwerde gegen die Verweigerung der Wertfestsetzung (OLG Hamm) ..... 59  
 Volle 1,3-Verfahrensgebühr bei Anündigung eines Antrags (OLG Karlsruhe) ..... 60  
 Keine Zusätzliche Gebühr nach unterbrochener Hauptverhandlung (LG Siegen) ..... 61  
 Höhe der Umsatzsteuer bei Verkündung durch Zustellung (AG Solingen) ..... 61

**Anwalt und Kanzlei** Von Christian Dahns

*C. Dahns*, Ein Blick zurück – Wichtige Entscheidungen des Jahres 2020 ..... 62

ISSN 1613-4621

**NJW Spezial**  
**Die wichtigsten Informationen zu speziellen Rechtsgebieten**

**Schriftleitung:**  
 Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg*,  
 Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt  
 a. M., Postanschrift: Postfach 11 02 41,  
 60037 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69)  
 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49,  
 E-Mail: njw@beck-frankfurt.de  
 Internet: www.njw.de

**Redaktion:**  
 Rechtsanwältin *Nathalie Dennier* (Verkehrsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Melanie Döge LL.M.* (Gesellschaftsrecht); Rechtsanwalt *Michael Dollmann* (Koordination und Schlussredaktion); Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg* (Insolvenzrecht);

Rechtsanwältin *Anje Glinski* (Anwalt und Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina Huuth* (Familienrecht); Rechtsanwalt *Dr. Andreas Kappus* (Miet- und Immobilienrecht); Rechtsanwältin *Dr. Maria Naucke-Lömker* (Erbrecht); Rechtsanwältin *Dr. Susanne Reinemann* (Verfahrens- und Kostenrecht); Rechtsanwalt *Prof. Dr. Achim Schunder* (Arbeitsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Monika Spiekermann* (Baurecht); Rechtsanwalt *Dr. Stephan Tausch* (Strafrecht).

**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:**  
 Zweimal im Monat als Beilage zur NJW.

**Bezugspreis:**  
 Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist im Bezugspreis von NJW enthalten. Jahrestelei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Druck:** Mayr Miesbach GmbH, Am Windfeld 15, 83714 Miesbach.



# NJW

# Neue Juristische Wochenschrift

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2171

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

- V. Römermann*  
Mietrechtliche „Blitzgesetzgebung“ in Pandemiezeiten 265
- O. Tolmein*  
Zuteilung von Lebenschancen in der Pandemie –  
Medizinische Kriterien und Rechte der Patienten 270
- F. Hofmann*  
Störerhaftung des Domain-Registrars im Urheberrecht 274
- F. Graf von Westphalen*  
AGB-Recht im zweiten Halbjahr 2020 277
- F. Zundel*  
Die Entwicklung des Arbeitsrechts 282
- EuGH*  
Klage eines Wohnungseigentümers auf vereinbarte  
Objektnutzung (Anm. *F. Rieländer*) 293
- BGH*  
Kaskadenverweis in Widerrufsinformation eines  
Verbraucherdarlehensvertrags (Anm. *M. Lehmann*) 307
- BGH*  
Versuchter Verdeckungsmord durch Unterlassen –  
Fehlbehandelter Palliativpatient (Anm. *W. Mitsch*) 326
- BVerwG*  
Unzulässige Arzneimittelwerbung einer Apotheke  
(Anm. *E. J. Mand*) 331

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 2/2021

  
C.H. BECK

## 5/2021

28. Januar 2021  
74. Jahrgang S. 265–344  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

### Interview

Der Streit um den  
Rundfunkbeitrag

### Standpunkt

Härtefallregelung für  
Corona-Impfungen

### Aus der Justiz

Einschränkung der  
Weisungsbefugnis



0150202105

# INHALT

## Aufsätze

Volker Römermann

**Mietrechtliche „Blitzgesetzgebung“ in Pandemiezeiten** 265

Seit dem 31.12.2020 gilt die gesetzliche Vermutung, dass erhebliche (Nutzungs-)Beschränkungen infolge der Covid-19-Pandemie eine schwerwiegende Veränderung der Geschäftsgrundlage darstellen können. Das hat weitreichende Konsequenzen, wie der Beitrag zeigt.

Oliver Tolmein

**Zuteilung von Lebenschancen in der Pandemie – Medizinische Kriterien und Patientenrechte** 270

Während bei den Maßnahmen gegen die Coronakrise auf das IfSG geschaut wird und bei der Triage-Debatte die Strafbarkeit von Ärzten im Mittelpunkt steht, wird in diesem Beitrag die krankensicherungsrechtliche Dimension beleuchtet. Dabei liegt der Fokus auf den Ansprüchen der Patienten.

## Zur Rechtsprechung

Franz Hofmann

**Störerhaftung des Domain-Registrars im Urheberrecht** 274  
(BGH, NJW 2021, 311)

## Bericht

Friedrich Graf von Westphalen

**AGB-Recht im zweiten Halbjahr 2020** 277

Frank Zundel

**Die Entwicklung des Arbeitsrechts im Jahr 2020** 282

## Forum

Christoph Safferling / Christian Rückert

**Europäische Grund- und Menschenrechte im Strafverfahren – ein Paradigmenwechsel?** 287

## Buchbesprechungen

**Heilmann: Praxiskommentar Kindschaftsrecht** (Werner Schwamb) 292

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	25
<b>Der moderne Zivilprozess</b>		<b>Streit um den Rundfunkbeitrag</b>		web.report	28
W. Richter		B. Holznagel		Stellenmarkt	29
Agenda	6	Standpunkt	15	Beck'sche Zeitschriften	36
Meldungen/Kolumne	7	<b>Härtefallregelung für Corona-</b>		Buchhinweise	38
Gesetzgebung	8	<b>Impfungen</b> J. Arif		Personalien	40
Rechtsprechung in Kürze	8	Aus der Justiz	17	Heftvorschau/Impressum	42
Entscheidung der Woche	9	<b>Zeit für einen großen Wurf</b>			
		S. Rebehn			
		Recht digital	19		
		<b>Fürs Protokoll: IT-Einsatz bei</b>			
		<b>Strafverfolgung</b> V. Krpan			

# INHALT

## Rechtsprechung



### Europäische Gerichte

EuGH 11.11.20 – C-433/19  
**Klage eines Wohnungseigentümers auf vereinbarte  
Objektnutzung** (Anm. F. Rieländer) 293

### Verfassungsgerichte

BVerfG 07.07.20 – 1 BvR 479/20  
**Verurteilung wegen Volksverhetzung –  
„Frecher Juden-Funktionär“** 297

BVerfG 16.10.20 – 1 BvR 2805/19  
**Verurteilung wegen Beleidigung eines Beamten –  
Zweifel an Deutschkenntnissen** 298

BVerfG 16.10.20 – 1 BvR 1024/19  
**Verurteilung wegen Beleidigung eines Richters –  
„dämliches Grinsen“** 301

### Zivilgerichte

BGH 19.11.20 – IX ZR 133/19  
**Widerruf des Anwaltsvertrags als Fernabsatz-  
geschäft** 304

BGH 27.10.20 – XI ZR 498/19  
**Kaskadenverweis in Widerrufsinformation –  
Verbraucherdarlehensvertrag** (Anm. M. Lehmann) 307

BGH 15.10.20 – I ZR 13/19  
**Mitwirken an Konnektierung einer Internetdomain –  
Störerhaftung des Registrars** 311

BGH 20.07.20 – NotZ(Brfg) 1/19  
**Befreiung des Notars von der Verschwiegenheits-  
pflicht zum Inhalt eines Testaments** 316

BGH 04.08.20 – AnwZ (Brfg) 4/20  
**Einsicht der Generalstaatsanwaltschaft in  
anwaltsliche Personalakten** 318

OLG Köln 09.10.20 – 6 U 32/20  
**Störerhaftung bei Betreiben von Content-  
Delivery-Networks“**

### Strafgerichte

BGH 19.08.20 – 1 StR 474/19  
**Versuchter Verdeckungsmord durch Unterlassen –  
Fehlbehandelter Palliativpatient** (Anm. W. Mitsch) 326

BGH 08.09.20 – 4 StR 44/20  
**Versuchsbeginn bei mittelbarer Täterschaft (Ls.)** 330

### Verwaltungsgerichte

BVerwG 09.07.20 – 3 C 20/18  
**Unzulässige Arzneimittelwerbung einer Apotheke**  
(Anm. E. J. Mand) 331

### Arbeitsgerichte

BAG 10.09.20 – 6 AZR 136/19 (A)  
**Aussetzung wegen anhängiger Verfassungs-  
beschwerde – Air Berlin** 339

### Finanzgerichte

BFH 22.07.20 – II R 42/18  
**Pflichtteilsanspruch bei Berechnung der fiktiven  
Zugewinnausgleichsforderung** 342

### Vorlagebeschluss

BGH 28.10.20 – XII ZB 187/20  
**Anerkennung einer einverständlichen Eheauflösung  
nach italienischem Recht (Ls.)** 344

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 2/2021

Miet- und Immobilienrecht  
Mietzahlung in der Pandemie: Erster Rechtsprechungsspiegel

Familienrecht  
Auskunftsverpflichtung bei Folgesache Versorgungsausgleich

Erbrecht  
Praxisfragen zum Bestimmungsvermächtnis

Verkehrsrecht  
Zugang zu Informationen außerhalb der Bußgeldakten

Baurecht  
Die neue HOAI 2021

Arbeitsrecht  
Impfpflicht im Arbeitsverhältnis?

Strafrecht  
Verdeckter Zugriff auf ruhende E-Mails

Verfahrens- und Kostenrecht  
Verfassungswidrige Verwerfung einer Streitwertbeschwerde

Anwalt und Kanzlei  
Blick zurück – Wichtige Entscheidungen des Jahres 2020

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten

# Versf

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z212

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

Aus dem Inhalt

Seiten 137–204

3

## Aufsätze

- Martin Wolf* — Die Cloud-Nutzung im Versicherungsaufsichtsrecht 137
- Michael Griese* — Betriebsschließungsversicherung in Zeiten von Corona – die Auslegung von Versicherungsbedingungen unter besonderem Fokus auf die Bedeutung „namentlich genannter Krankheiten“ 147
- Max B. Berger* — Kapitalisierung des Schadens in der Schweiz 153

## Rechtsprechung

- Wettbewerbsverstoß durch verbotene Provisionsabgabe (LG München I) 161
- Unverhältnismäßigkeit eines „ewigen Widerspruchsrechts“ trotz (leichtem) Fehler in der Widerspruchsbelehrung (OLG Hamm) 166
- Betriebsschließungsversicherung bietet nur bei „intrinsischen“ Gefahren Versicherungsschutz (LG Stuttgart) 175
- Kein Ausgleichsanspruch des Haftpflichtversicherers gegen den Halter des beschädigten Kfz bei Sicherungsübereignung (BGH) m. Anm. Christian Tomson 183
- Reichweite des Persönlichkeitsschutzes bei Wort- und Bildberichterstattung im Internet über ein Scheidungsverfahren (BGH) 189
- Umsatzsteuerbefreiung von Versicherungsumsätzen setzt Risikoübernahme als obligatorisches Element einer Versicherung voraus (EuGH) 199

Versicherungsrecht





# Versicherungsrecht

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht



## Herausgeber und Hauptschriftleiter:

Prof. Dr. Manfred Wandt, Frankfurt/M.

## Weitere Mitglieder der Schriftleitung:

Prof. Dr. Oliver Brand, LL.M., Mannheim (Kranken- und Unfallversicherung, Straßenverkehrsrecht), Dr. Jürgen Bürkle, Stuttgart (Versicherungsaufsichts- und Versicherungsunternehmensrecht), VRIOLG a.D. Lothar Jaeger, Köln (Berufshaftungs- und Amtshaftungsrecht), RA Prof. Dr. Theo Langheid, Salzburg (Allgemeines Versicherungsvertragsrecht, alle Versicherungszweige außer Haftpflicht- und Personenversicherung), Prof. Dr. Dirk Looschelders, Düsseldorf (Haftpflichtversicherung, Haftungsrecht, Sozialversicherungsrecht, Internationales Privatrecht und Prozessrecht), Prof. Dr. Peter Reiff, Trier (Allgemeines Versicherungsvertragsrecht, Lebens- und Berufsunfähigkeitsversicherung, Vertriebsrecht, Prozessrecht).

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Walter Bayer, Jena; RA Dr. Gunne Bähr, LL.M., Köln; Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Claus-Wilhelm Canaris, München; Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; RA Dr. Joachim Grote, Köln; VRIOLG Dr. Gregor Gundlach, Hamm; RiBGH Marion Harsdorf-Gebhardt, Karlsruhe; RA Dr. Bodo Hasse, LL.M., München; Prof. Dr. Helmut Heiss, LL.M., Zürich; VRIOLG Dr. Ulrich Herrmann, Karlsruhe; Prof. Dr. Robert Koch, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Egon Lorenz†, Mannheim; RA Dr. Bernd Michaels†, Düsseldorf; VizepräsBGH a.D. Dr. Gerda Müller, Karlsruhe; Prof. Dr. Petra Pohlmann, Münster; Prof. Dr. Roland Rixecker, Saarbrücken; Prof. Dr. Martin Schauer, Wien; Prof. Dr. Andreas Spickhoff, München; VRIOLG a.D. Wilfried Terno, Karlsruhe; RiBGH Vera von Pentz, Karlsruhe; Prof. Dr. Gerhard Wagner, LL.M., Berlin.

## Inhalt

versr.de

### Aufsätze

<i>Dr. Martin Wolf, Köln</i> – Die Cloud-Nutzung im Versicherungsaufsichtsrecht .....	137
<i>Michael Griese, Kiel</i> – Betriebsschließungsversicherung in Zeiten von Corona – die Auslegung von Versicherungsbedingungen unter besonderem Fokus auf die Bedeutung „namentlich genannter Krankheiten“ .....	147
<i>Max B. Berger, Bern</i> – Kapitalisierung des Schadens in der Schweiz .....	153

### Tagungsberichte

<i>Johanna Scheiper, Münster</i> – 38. Münsterischer Versicherungstag .....	158
---	-----

### Rechtsprechung

#### Versicherungsaufsichtsrecht

*Provisionsabgabeverbot*

**Wettbewerbsverstöß durch verbotene Provisionsabgabe**

(LG München I, Urt. v. 4.2.2020 – 33 O 3124/19)..... 161

## Inhalt

### Versicherungsvertragsrecht

#### Lebensversicherung

Kein „ewiges Widerspruchsrecht“ trotz (leichtem) Fehler in der Widerspruchsbelehrung

(OLG Hamm, Beschl. v. 5.8.2020 – 20 U 88/20)..... 165

**Unverhältnismäßigkeit eines „ewigen Widerspruchsrechts“ trotz (leichtem) Fehler in der Widerspruchsbelehrung**

(OLG Hamm, Beschl. v. 29.10.2020 – 20 U 142/20) ..... 166

#### Privathaftpflichtversicherung

Auslegung der „Besitzklausel“ und der „Benzinklausel“ in der Privathaftpflichtversicherung

(OLG Saarbrücken, Urt. v. 29.7.2020 – 5 U 2/20)..... 168

#### Betriebsschließungsversicherung

**Verständiger VN erwartet keine regelmäßige Anpassung der meldepflichtigen Krankheiten und Krankheitsreger an IfSG**

(LG Oldenburg, Urt. v. 18.11.2020 – 13 O 1272/20)..... 173

**Betriebsschließungsversicherung bietet nur bei „intrinsischen“ Gefahren Versicherungsschutz**

(LG Stuttgart, Urt. v. 17.11.2020 – 41 O 35/20 KfH)..... 175

**COVID-19 stellt keine „Verletzung durch ein tollwutkrankes, -verdächtiges oder ansteckungsverdächtiges Tier“ dar**

(LG Wiesbaden, Urt. v. 3.11.2020 – 9 O 1111/20) ..... 178

#### Wohngebäudeversicherung

Arglistige Täuschung durch unwahre Angaben zur Abgabe der Vermögensauskunft und Mieteinnahmen sowie Vorlage fingierter Rechnungen

(OLG Dresden, Urt. v. 13.10.2020 – 4 U 2750/19)..... 179

### Haftungsrecht

#### Gesamtschuld

**Kein Ausgleichsanspruch des Haftpflichtversicherers gegen den Halter des beschädigten Kfz bei Sicherungsübereignung**

(BGH, Urt. v. 27.10.2020 – XI ZR 429/19)  
*m. Anm. Christian Tomson*..... 183

#### Insolvenz

Aufleben eines Pfändungspfandrechts bei Freigabe der gepfändeten Forderung durch den Insolvenzverwalter

(BGH, Urt. v. 19.11.2020 – IX ZR 210/19) ..... 187

#### Persönlichkeitsrecht

**Reichweite des Persönlichkeitsschutzes bei Wort- und Bildberichterstattung im Internet über ein Scheidungsverfahren**

(BGH, Urt. v. 7.7.2020 – VI ZR 250/19) ..... 189

Anforderungen an Zulässigkeit des Vorhaltens identifizierender Altmeldungen über eine Straftat im Online-Archiv eines Presseorgans

(BGH, Urt. v. 22.9.2020 – VI ZR 476/19) ..... 195

#### Steuerberaterhaftung

Voraussetzungen für eine Einbeziehung des Vermögens Dritter in vorzunehmenden Gesamtvermögensvergleich

(BGH, Urt. v. 1.10.2020 – IX ZR 228/19) ..... 196

### Prozessrecht

#### Anwaltskosten

Ausnahmsweise Erstattungsfähigkeit der Kosten für zwei Anwälte bei Klage und Widerklage in Verkehrsunfallsachen

(OLG Stuttgart, Beschl. v. 4.8.2020 – 8 W 143/20) ..... 199

## Inhalt

**Steuerrecht***Umsatzsteuer*

**Umsatzsteuerbefreiung von Versicherungsumsätzen setzt Risikoübernahme als obligatorisches Element einer Versicherung voraus**

(EuGH, Ur. v. 8.10.2020 - C-235/19) ..... 199

**Auslandsrecht (Österreich)***Lebensversicherung*

Zulässige Belehrung gem. § 165a VersVG a.F. über Rücktrittsrecht „binnen zweier Wochen nach dem Zustandekommen des Vertrags“

(OGH, Ur. v. 23.10.2019 - 7 Ob 78/19 z) ..... 203



## Sie dürfen gespannt sein.

Das Standardwerk zum kompletten Haftungsrecht des Straßenverkehrs erscheint in 6. Auflage erstmalig im Verlag Dr. Otto Schmidt. In die **völlig neu bearbeitete Kombination aus Handbuch und Kommentar** ist der letzte Stand der Gesetzgebung bereits eingearbeitet.

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