

JOURNAL FÜR

# STRAFRECHT

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-2301

Jänner 2021 / Heft 1, Seiten 1–100 (8. Jahrgang)

Mit Jahresübersicht 2020 zum Herausnehmen

## Aktuelle Gesetzesvorhaben

Hass im Netz und Anti Doping Recht – Regierungsvorlagen  
Alexander Tipold

## Aufsätze

Teilweise Verfassungswidrigkeit der Mitwirkung am Selbstmord (§ 78 StGB): Erste Analyse des Erkenntnisses und weiterführende Überlegungen

Alois Birklbauer

Anschläge gegen die Aufklärung

Wolfgang Gratz

Der Enkeltrick-Betrug: Strafbarkeit bei bewusster Selbstschädigung des Getäuschten?

Julia Köpf

Terror(tour)ismus

Désirée Pieringer

## Europastrafrecht Aktuell

Das Diskriminierungsverbot ereilt das (deutsche) Strafgesetzbuch

Fritz Zeder

## Strafvollzug und Kriminologie

Hate Crimes gegen Frauen – eine Diskussion aus Sicht der strafrechtlichen Umsetzung und Strafverfolgungspraxis in Österreich

Isabel Haider

## Neue Judikatur

Konkurrenz von Amtsmissbrauch und allgemein strafbaren Delikten

OGH 14.4.2020, 14 Os 141/19w (Anmerkung von Ingrid Mitgutsch)

Rechtsverletzung durch Verletzung der Informationspflichten sowie durch ein Rechtshilfeersuchen seitens einer StA

OLG Graz 17.8.2020, 9 Bs 166/20k

Verlesung des Wahrspruchs, Verfahrensrüge

OGH 20.10.2020, 11 Os 95/20k (Anmerkung von Adrian Eugen Hollaender)

Herausgeber: Alois Birklbauer, Richard Soyer, Fritz Zeder



Vereinigung Österreichischer  
StrafverteidigerInnen

verlagoesterreich.at/jst  
jst.voe.at

VERLAG  
ÖSTERREICH

# INHALT



Mit Jahresübersicht 2020 zum Herausnehmen

## EDITORIAL

- 1      Geschätzte Leserinnen und Leser!  
Alois Birklbauer

## AKTUELLE GESETZESVORHABEN

- 5      Hass im Netz und Anti Doping Recht – Regierungsvorlagen  
Alexander Tipold

## AUFSÄTZE

- 10      Teilweise Verfassungswidrigkeit der Mitwirkung am Selbstmord (§ 78 StGB):  
Erste Analyse des Erkenntnisses und weiterführende Überlegungen  
Alois Birklbauer
- 21      Anschläge gegen die Aufklärung  
Wolfgang Gratz
- 27      Der Enkeltrick-Betrug: Strafbarkeit bei bewusster Selbstschädigung des Getäuschten?  
Julia Köpf
- 34      Terror(tour)ismus  
Désirée Pieringer
- 41      Dringend verbesserungsbedürftiges Verfassungsgerichtshofgesetz  
Wilfried Ludwig Weh

## EUROPASTRAFRECHT AKTUELL

- 46      Das Diskriminierungsverbot ereilt das (deutsche) Strafgesetzbuch  
Fritz Zeder

## STRAFVOLLZUG UND KRIMINOLOGIE

- 51      Hate Crimes gegen Frauen – eine Diskussion aus Sicht der strafrechtlichen Umsetzung und  
Strafverfolgungspraxis in Österreich  
Isabel Haider

## TAGUNG

- 62      Bericht über die 6. Universitären Strafvollzugstage am 28. und 29. November 2019 an der  
Leopold-Franzens-Universität Innsbruck – „Vollzug und Wissenschaft – Wie kann die Wissenschaft den  
Straf- und Maßnahmenvollzug bei der Bewältigung seiner komplexen Aufgaben unterstützen?“  
Stefan Fuchs

## JUDIKATUR

ALLGEMEINES STRAFRECHT bearbeitet von Ingrid Mitgutsch (JSt-Slg 1–5)

- 65      Konkurrenz von Amtsmissbrauch und allgemein strafbaren Delikten  
OGH 14.4.2020, 14 Os 141/19w (Anmerkung von Ingrid Mitgutsch)
- 69      Rechtsverletzung durch Verletzung der Informationspflichten sowie durch ein Rechtshilfeersuchen  
seitens einer StA  
OLG Graz 17.8.2020, 9 Bs 166/20k
- 73      Selbstständiges Entschädigungsverfahren und Erneuerung des Strafverfahrens  
OGH 1.7.2020, 15 Os 36/20p (Anmerkung von Adrian Eugen Hollaender)
- 75      Verlesung des Wahrspruchs, Verfahrensrüge  
OGH 20.10.2020, 11 Os 95/20k (Anmerkung von Adrian Eugen Hollaender)
- 76      Deliktsnatur der Brandstiftung  
OGH 22.10.2020, 13 Os 24/20h (Anmerkung von Adrian Eugen Hollaender)

**SUCHTMITTELSTRAFRECHT** bearbeitet von Klaus Schwaighofer (JSt-Slg 6–8)

- 79 Suchtgift, Erwerb, Besitz, Vorschriftswidrigkeit, Compensan, Substitutionsmittel, Mitgaberegulation  
OGH 30.6.2020, 15 Os 146/19p
- 80 Suchtgift, Erwerb, Besitz, Diversion  
OGH 29.7.2020 13 Os 58/20h
- 81 Suchtgift, Einfuhr, Ausfuhr, Überlassen, tatbestandliche Handlungseinheit, Neue Psychoaktive  
Substanzen, Vorsatz auf Ziehen eines Vorteils  
OGH 28.7.2020, 15 Os 62/20m

**STRAFVOLLZUGSRECHT** bearbeitet von Teresa Hauser (JSt-Slg 9–13)

- 82 Subjektiv-öffentliche Rechte im StVG  
OLG Wien 2.10.2020, 32 Bs 249/20g (LGSt Wien 2.9.2020, 194 Bl 36/20h)
- 83 Verwendung der Rücklage  
LGSt Wien 15.10.2020, 194 Bl 42/20s
- 83 Formlose Entscheidungen im Anwendungsbereich des StVG (1)  
Subjektiv-öffentliche Rechte im StVG – Vollzuglockerungen (2)  
LGSt Wien 19.10.2020, 193 Bl 51/20g
- 84 Außerordentliche Arbeitsvergütung  
LGSt Wien 19.10.2020, 190 Bl 73/20w
- 85 Vollzugslockerungen  
LG Innsbruck 29.10.2020, 2 Bl 73/20h

**BUNDESFINANZGERICHT** bearbeitet von Eva-Maria Vögerl (JSt-Slg 14–16)

- 86 Aufgrund der zwischenzeitigen absoluten Verjährung sowie des Günstigkeitsprinzips in Bezug auf die  
Gewerbsmäßigkeit neu zu bemessende Geldstrafe  
BFG vom 9.11.2020, RV/5300028/2019 (Revision nicht zulässig)
- 87 Sichert der steuerliche Vertreter die gesetzeskonforme Besorgung von steuerlichen Angelegenheiten zu,  
kann der Vertretene hierauf auch dann vertrauen, wenn der steuerliche Vertreter bereits ein steuerliches  
Versäumnis verursachte  
BFG vom 6.10.2020, RV/7300020/2020 (Revision nicht zulässig)
- 88 Einbringung von rechtsverbindlichen Eingaben per E-Mail unwirksam und nicht durch Mängelbehebungs-  
verfahren sanierbar  
BFG vom 15.5.2020, RV/7300008/2017 (Revision nicht zulässig)

**OGH-LEITSATZKARTEI** bearbeitet von Benedikt Fuchs (JSt-LS OGH 1–17)

- 89 Nebengesetze
- 90 Strafprozessordnung

**GENERALPROKURATUR** bearbeitet von Alexander Bauer (JSt-GP 1)

- 93 Zur Überstellung inhaftierter Personen sowie zur gebotenen Verhältnismäßigkeitsprüfung alternativer  
Ermittlungsmaßnahmen  
Rechtssatz der Generalprokuratur 24.9.2020 zu Gw 47/20z, 48/20x

**TIPPS & INFOS**

- 94 Buchbesprechungen
- 98 Veranstaltungstipps
- 99 Herausgeber
- 100 Autoren
- U3 Impressum

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

# Wistra

WU  
WIRTSCHAFTS  
UND FISCAL  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z 274

## Zeitschrift für Wirtschafts- und Steuerstrafrecht

2/2021



### Herausgegeben von

Prof. Dr. Markus Jäger,  
Richter am BGH

Dr. Matthias Korte,  
Ministerialdirigent

Dr. Wilhelm Krekeler,  
Rechtsanwalt, FA Strafrecht

Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff,  
Präsident des BFH a.D.

Dr. Manfred Möhrenschlager,  
Ministerialrat a.D.

Dr. Martina Müller-Ehlen,  
Oberstaatsanwältin

Dr. Markus Rübenstahl, Mag. iur.,  
Rechtsanwalt (WisteV)

Prof. Dr. Franz Salditt,  
Rechtsanwalt, FA Strafrecht,  
FA Steuerrecht

Prof. Dr. Roland Schmitz

Prof. Dr. Carsten Wegner,  
Rechtsanwalt, FA Strafrecht

Dr. Martin Wulf,  
Rechtsanwalt, FA Steuerrecht

### Redaktion

Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy

Prof. Dr. Roland Schmitz

- **J. Weidemann** Keine Einziehung bei verjährtem Steueranspruch? – Der BGH und die Folgen
- **A. E. Busch** Die Strafbarkeit geplanter Obsoleszenz nach § 303 Abs. 1 StGB
- **Ph. Stein** Illegales Verbringen von Abfällen als unechtes Unternehmensdelikt – zu den Tathandlungen der §§ 18a, 18b AbfVerbrG
- **BGH** Ausschluss der Einziehung bei Zahlung durch Dritte (Anm. Reichling)
- **BGH** Vermögensschaden bei Kunstwerken mit gefälschter Provenienz
- **BGH** Verjährung des Vorenthaltens und Veruntreuens von Arbeitsentgelt
- **BGH** Anforderungen an das unerlaubte Betreiben eines Versicherungsgeschäfts
- **BFH** Gewerbliche Händlertätigkeit bei planmäßigem An- und Verkauf (mit. Anm. Rolletschke)





## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

<i>Rechtsanwalt Prof. Dr. Jürgen Weidemann, Dortmund/Bochum</i>	
Keine Einziehung bei verjährtem Steueranspruch? – Der BGH und die Folgen .....	41
<i>Akademische Rätin a.Z. Dr. Andrea Elisabeth Busch, Universität Osnabrück</i>	
Die Strafbarkeit geplanter Obsoleszenz nach § 303 Abs. 1 StGB .....	45
<i>Syndikusrechtsanwalt Dr. iur. Philipp Stein, Gießen</i>	
Illegales Verbringen von Abfällen als unechtes Unternehmensdelikt – zu den Tathandlungen der §§ 18a, 18b AbfVerbrG. ....	53

### Rezensionen

<i>Rechtsanwalt (LOStA a.D.) Folker Bittmann, Köln</i>	
Rezension: Richard Falk, Die Untreuerrelevanz von Verstößen gegen Compliance-Regelungen, Duncker & Humblot, Berlin 2020 .....	59
<i>Rechtsanwalt Prof. Dr. Carsten Wegner, Berlin</i>	
Rezension: Alexander Ermert, Korruptionsbekämpfung durch das Steuerrecht und Kooperation von Strafverfolgungs- und Finanzbehörden, Nomos Verlag, Baden-Baden 2019 .....	60
<i>Rechtsanwalt Prof. Dr. Carsten Wegner, Berlin</i>	
Rezension: Philipp Thoma, Legitimität des § 398a AO im System des privilegierten Nachtatverhaltens und verfassungsrechtliche Kompatibilität der Norm, Duncker & Humblot, Berlin 2019 .....	61

### Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

<i>Rechtsanwalt Dr. Patrick Teubner / Rechtsanwältin Nina Abel, Berlin</i>	
Arztstrafrecht. ....	62

### Entscheidungen

BGH	6.10.2020 – 6 StR 244/20	Natürliche Handlungseinheit bei Betrug .....	65
BGH	27.5.2020 – 5 StR 433/19	Ausschluss der Einziehung bei Zahlung durch Dritte (Anm. Reichling) .....	65
BGH	19.5.2020 – 2 StR 398/19	Vermögensschaden bei Kunstwerken mit gefälschter Provenienz .....	67
BGH	1.9.2020 – 1 StR 58/19	Verjährung des Vorenthaltens und Veruntreuens von Arbeitsentgelt .....	68
BGH	21.7.2020 – 2 StR 99/19	Anforderungen an den Gläubigerbegünstigungsvorsatz .....	72
BGH	23.9.2020 – 2 StR 55/20	Einlagengeschäft bei Scheingeschäften .....	74
BGH	4.9.2019 – 1 StR 579/18	Anforderungen an das unerlaubte Betreiben eines Versicherungsgeschäfts .....	76
BFH	17.6.2020 – X R 26/18	Gewerbliche Händler Tätigkeit bei planmäßigem An- und Verkauf (mit Anm. Rolletschke) .....	80
OLG Hamm	7.4.2020 – 4 RVs 12/20	Kein [Computer-]Betrug bei kontaktloser Zahlung im POS-Verfahren .....	84
LG Bonn	11.11.2020 – 29 OWi 1/20	Verbandsgeldbuße wegen Verstoßes gegen die DSGVO (LS) ..	88

### wistra aktuell

Rechtsprechungsvorschau .....	II
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze .....	III
Aktuelle Nachrichten .....	V
WisteV-wistra-Neujahrstagung 2020 .....	IX
Bericht aus der Gesetzgebung	
– 60. StÄG (Modernisierung des Schriftenbegriffs, Erweiterung der Strafbarkeit bei Auslandstaten); Arbeitsschutzkontrollgesetz mit Maßnahmen gegen Missbräuche in der Fleischindustrie. ....	X

# DER KONZERN

www.der-konzern.de

2

Seite 45 – 88  
Februar 2021  
19. Jahrgang



D3-Z213

## >> Konzernrecht • Steuerrecht • Rechnungslegung

**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

- Klaus-Dieter Stephan*  
WpHG-Meldepflichten beim Entherrschungsvertrag und Rechtsfolgen bei Meldepflichtverstößen 45
- Peter Stelmaszczyk*  
Grenzüberschreitende Spaltungen de lege lata und de lege ferenda (Teil 2) 48
- Marius Gros/Patrick Velte*  
Der RegE für ein Finanzmarktintegritätsstärkungsgesetz (FISG) – Quo vadis, Corporate Governance? 68

### KOMPAKT

- Karl Brock*  
Abberufung des Geschäftsführers einer mitbestimmten GmbH – nur aus wichtigem Grund? 75

### ENTSCHEIDUNGEN

- OLG Hamburg*  
Squeeze-out: Angemessene Barabfindung nach Ausschluss von Minderheitsaktionären 77
- OLG Hamm*  
Umwandlung in der Krise: Eintragung der Verschmelzung des Vermögens einer KapGes. auf Alleingesellschafter 80
- BFH*  
Betriebsausgabenabzugsverbot für die sog. Bankenabgabe (§ 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 13 EStG i.V.m. § 12 Abs. 2 RStruktFG a.F.) 81
- BFH*  
Einkünftekorrektur nach § 1 Abs. 1 AStG bei gewinnmindernder Abschreibung auf unbesicherte Darlehens- und Zinsforderung im Konzern 84

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

- Bayerisches Landesamt für Steuern*  
Erteilung verbindlicher Auskünfte i.S.d. § 89 Abs. 2 AO 87

Im Abonnement enthalten:

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt**  
**FACHMEDIEN**

## AUFSÄTZE

### KONZERNRECHT

Kapitalmarktrecht

**WpHG-Meldepflichten beim Entherrschungsvertrag und Rechtsfolgen bei Meldepflichtverstößen**

**RA Dr. Klaus-Dieter Stephan, Frankfurt/M.**

Der BGH hat kürzlich die umstrittene Frage des Umgangs mit konzernrechtlichen Entherrschungsverträgen im Rahmen der Stimmrechtsmeldepflichten nach dem WpHG entschieden und dabei anders als die Vorinstanz – bei gleichem Ergebnis – eine Aussage dazu vermieden, welche Rolle das Verschulden für den Rechtsverlust bei Meldeverstößen spielt. Die Entscheidung wirft ein Schlaglicht auf das problematische kapitalmarktrechtliche Sanktionensystem für Meldepflichtverletzungen.

DK1354452

S. 45

Umwandlungsrecht

**Grenzüberschreitende Spaltungen de lege lata und de lege ferenda (Teil 2)**

**Dr. Peter Stelmasczyk, Maître en Droit**

**(Paris 1 – Panthéon-Sorbonne), Brüssel**

Der vorliegende Beitrag setzt den Beitrag in DK 1/2021 (DK 2021 S. 1) zur grenzüberschreitenden Spaltung von KapGes. nach geltendem und künftigen Recht fort und behandelt den materiellen Stakeholderschutz sowie das Registerverfahren. Der Beitrag schließt mit einem Fazit.

DK1350142

S. 48

### RECHNUNGSLEGUNG/CORPORATE GOVERNANCE

Rechnungslegung/Corporate Governance

**Der RegE für ein Finanzmarktintegritätsstärkungsgesetz (FISG) – Quo vadis, Corporate Governance?**

**Prof. Dr. Marius Gros, Krefeld /**

**Prof. Dr. Patrick Velte, Lüneburg**

Nicht einmal zwei Monate nach der Veröffentlichung des RefE für ein Gesetz zur Stärkung der Finanzmarktintegrität (Finanzmarktintegritätsstärkungsgesetz – FISG) hat das Bundeskabinett am 16.12.2020 den Gesetzentwurf für ein FISG beschlossen. Der vorliegende Beitrag knüpft an die Ausführungen von Gros/Velte (DK 2020 S. 436) an, stellt zentrale Reformmaßnahmen für das Enforcement, den Abschlussprüfer, Vorstand und Aufsichtsrat bei Unternehmen des öffentlichen Interesses vor und zeigt gleichzeitig die Unterschiede zum RefE auf.

DK1354660

S. 68

## KOMPAKT

### KONZERNRECHT

Corporate Governance

**Abberufung des Geschäftsführers einer mitbestimmten GmbH – nur aus wichtigem Grund?**

**RA Dr. Karl Brock, Bonn**

DK1355368

S. 75

## ENTSCHEIDUNGEN

### KONZERNRECHT

Aktienrecht

**Squeeze-out: Angemessene Barabfindung nach Ausschluss von Minderheitsaktionären**

**OLG Hamburg, Beschluss vom 07.09.2020 – 13 W 122/20**

DK1356324

S. 77

Umwandlungsrecht

**Umwandlung in der Krise: Eintragung der Verschmelzung des Vermögens einer KapGes. auf Alleingesellschafter**

**OLG Hamm, Beschluss vom 03.11.2020 – 27 W 98/20**

DK1356059

S. 80

### STEUERRECHT

Einkommensteuer/Körperschaftsteuer

**Betriebsausgabenabzugsverbot für die sog.**

**Bankenabgabe (§ 4 Abs. 5 Satz 1 Nr. 13 EStG i.V.m.**

**§ 12 Abs. 2 RStRFG a.F.)**

**BFH, Urteil vom 01.07.2020 – XI R 20/18**

DK1354712

S. 81

Internationales Steuerrecht

**Einkünftekorrektur nach § 1 Abs. 1 AStG bei gewinnmindernder Abschreibung auf unbesicherte Darlehens- und Zinsforderung im Konzern**

**BFH, Urteil vom 19.02.2020 – I R 19/17**

DK1354228

S. 84

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

### STEUERRECHT

Abgabenordnung

**Erteilung verbindlicher Auskünfte i.S.d. § 89 Abs. 2 AO**

**Bayerisches Landesamt für Steuern, Verfügung vom**

**25.01.2021**

DK1357618

S. 87

Juristische Schulung

# JuS

ZEITSCHRIFT FÜR STUDIUM UND REFERENDARIAT

3/2021

61. Jahrgang

Seiten 193–288

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z186

AUS DEM INHALT:

AUFSATZ

*Privatdozent Dr. Alexander Stöhr*  
Umverteilung durch Zivilrecht? – Hintergrund,  
Umsetzung und Grenzen

STUDIUM

*Prof. Dr. Markus Würdinger*  
Die Ähnlichkeitsfalle

*Wiss. Mitarbeiterin Barbara Wiedmer*  
Prüfungsrelevante Probleme der Hehlerei

*Privatdozent Dr. Michael Goldhammer, LL. M., und  
Ass. iur. Stefan Neuhöfer, LL. M.*  
Grundrechte in der Pandemie – Allgemeine Lehren

REFERENDARIAT

*Richter am AG Dr. Frank O. Fischer*  
Aktuelles Zivilprozessrecht

FALLBEARBEITUNG

*Wiss. Mitarbeiterin Vildan Cakil-Akkol und  
Stud. Hilfskraft Yannic Christanz*  
Fortgeschrittenenklausur – Öffentliches Recht: Allge-  
meines Verwaltungsrecht und Polizeirecht – Waffen-  
erlaubnis mit Nebenbestimmung

*Staatsanwalt Dr. Julian Lubini*  
(Original-)Assessorexamensklausur – Strafrecht: Ab-  
schlussverfügung der Staatsanwaltschaft – Sofortkredit  
auf Raten





# Juristische Schulung

Zeitschrift für Studium und Referendariat

## Herausgeber

Präsident des LG a. D. Prof. Dr. Michael Huber

Prof. Dr. Stephan Lorenz, Mitglied des BayVerfGH

Prof. Dr. Thomas Rönau

Präsident des BVerfG a. D. Prof. Dr. Dres. h. c. Andreas Voßkuhle

## Schriftleitung

Rechtsanwalt Dr. David Herbold

Rechtsanwältin Dr. Urte Hüsche

# JuS

61. Jahrgang  
März 2021 · Heft 3

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

## Beirat

Prof. Dr. Tristan Barczak, LL. M. – Akad. Rat Dr. Christian Brand – Jun.-Prof. Dr. Gabriele Buchholtz – Prof. Dr. Mohamad El-Ghazi – Privatdozent Dr. Michael Goldhammer, LL. M. – Prof. Dr. Moritz Hennemann, M. Jur. – Akad. Rat Dr. Till Patrik Holterhus, MLE, LL. M. – Jun.-Prof. Dr. Anika Klafki – Akad. Mitarbeiter Dr. Maximilian Lenk – Notarassessor Privatdozent Dr. Patrick Meier – Akad. Rat Dr. Fabian Michl, LL. M. – Privatdozentin Dr. Anne-Christin Mittwoch – Akad. Rat Dr. David Paulus – Jun.-Prof. Dr. Timo Rademacher, M. Jur. – Wiss. Mitarbeiterin Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy – Privatdozent Dr. Alexander Stöhr – Prof. Dr. Meik Thöne, M. Jur. – Prof. Dr. Thomas Wischmeyer

## Aufsatz

*Privatdozent Dr. Alexander Stöhr*

Umverteilung durch Zivilrecht? – Hintergrund, Umsetzung und Grenzen 193

## Studium

*Prof. Dr. Markus Würdinger*

Die Ähnlichkeitsfalle 198

*Wiss. Mitarbeiter Ben W. Fuhrmann*

Einführung in das Übernahmerecht 200

*Präsident des LG a. D. Prof. Dr. Michael Huber*

Grundwissen – Zivilprozessrecht: Verletzung von Verfahrensgrundrechten bei einstweiliger Verfügung 204

*Wiss. Mitarbeiterin Barbara Wiedmer*

Prüfungsrelevante Probleme der Hehlerei 207

*Privatdozent Dr. Michael Goldhammer, LL. M. (Michigan), und  
Ass. iur. Stefan Neuhöfer, LL. M. (Glasgow), Wirtschaftsjurist (Univ. Bayreuth)*  
Grundrechte in der Pandemie – Allgemeine Lehren 212

*Wiss. Mitarbeiter Henrik Eibenstein*

Grundfälle zur prinzipialen Normenkontrolle nach § 47 VwGO 218

## Referendariat

*Richter am AG Dr. Frank O. Fischer*

Aktuelles Zivilprozessrecht 224

*Städt. Verwaltungsdirektor Dr. Sebastian Schlingloff, LL. M., und  
Wiss. Mitarbeiterin Anne Wagner*

Aus der Praxis: Informationsanspruch gegenüber einer Kommune 228

## Fallbearbeitung

*Wiss. Mitarbeiterin Elena Hilgers*

Anfängerklausur – Zivilrecht: BGB AT – Der Drohnenkauf 230

*Wiss. Mitarbeiter Dr. Philipp Maximilian Holle und  
Stud. Hilfskraft Sebastian Bredebach*

Fortgeschrittenenklausur – Zivilrecht: Deliktsrecht – Jungferflug mit Folgen 235

*Wiss. Mitarbeiterin Vildan Cakil-Akkol und Stud. Hilfskraft Yannic Christanz*  
Fortgeschrittenenklausur – Öffentliches Recht: Allgemeines Verwaltungsrecht und Polizeirecht – Waffenerlaubnis mit Nebenbestimmung 241

*Wiss. Mitarbeiter Sebastian Theß*

Referendarexamensklausur – Öffentliches Recht: Grundrechte –  
Blog-Berichterstattung über das Zittern der Bundeskanzlerin 247

*Staatsanwalt Dr. Julian Lubini*

(Original-)Assessorexamensklausur – Strafrecht: Abschlussverfügung der  
Staatsanwaltschaft – Sofortkredit auf Raten 253

Kontrollfragen  
auf  
[www.JuS.de](http://www.JuS.de)

Bewertungsbögen  
zu allen Klausuren  
dieser Ausgabe auf  
[www.JuS.de](http://www.JuS.de)

# Ständige Mitarbeiter der Rechtsprechungsübersicht

## Zivilrecht

Prof. Dr. Stefan Arnold, LL.M., Münster  
 Prof. Dr. Burkhard Boemke, Leipzig  
 Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth  
 Prof. Dr. Martin Gutzeit, Gießen  
 Prof. Dr. Gerald Mäsch, Münster  
 Prof. Dr. Sebastian Omlor, LL.M., LL.M. Eur., Marburg  
 Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg  
 Prof. Dr. Martin Schwab, Bielefeld  
 Prof. Dr. Marina Wellenhofer, Frankfurt a. M.

## Strafrecht

Prof. Dr. Jörg Eisele, Tübingen  
 Prof. Dr. Bernd Hecker, Tübingen  
 Prof. Dr. Matthias Jahn, Frankfurt a. M.

## Öffentliches Recht

Prof. Dr. Friedhelm Hufen, Mainz  
 Prof. Dr. Mehrdad Payandeh, LL.M., Hamburg  
 Prof. Dr. Matthias Ruffert, Berlin  
 Prof. Dr. Michael Sachs, Köln  
 Prof. Dr. Peter Selmer, Hamburg  
 Prof. Dr. Rudolf Streinz, München  
 Prof. Dr. Christian Waldhoff, Berlin

## Rechtsprechungsübersicht

### Zivilrecht

Prof. Dr. Sebastian Omlor	Missbrauch der Vertretungsmacht bei Insichgeschäft BGH, Urt. v. 29.10.2020 – IX ZR 212/19, NZG 2021, 239	263
Prof. Dr. Martin Gutzeit	Schadensersatzberechnung auf Neuwagenbasis BGH, Urt. v. 29.9.2020 – VI ZR 271/19, NJW 2020, 3591	266
Prof. Dr. Marina Wellenhofer	Auf Tischplatte geschriebenes Testament OLG Köln, Beschl. v. 23.9.2020 – 2 Wx 189/20, NJW-RR 2021, 11	269
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt	Richterablehnung wegen Befangenheit BGH, Beschl. v. 28.7.2020 – VI ZB 94/19, NJW 2020, 3458	270

### Strafrecht

Prof. Dr. Jörg Eisele	Beginn der Geburt bei Kaiserschnitt BGH, Urt. v. 11.11.2020 – 5 StR 256/20, BeckRS 2020, 36848	272
Prof. Dr. Matthias Jahn	Öffentlichkeitsgrundsatz im Corona-Lockdown BGH, Beschl. v. 17.11.2020 – 4 StR 390/20, BeckRS 2020, 37724	274

### Öffentliches Recht

Prof. Dr. Rudolf Streinz	Verstoß eines Weltspportverbands gegen das EU-Wettbewerbsrecht EuG, Urt. v. 16.12.2020 – T-93/18 ua, BeckRS 2020, 35398	276
Prof. Dr. Michael Sachs	Einbürgerungsanspruch BVerfG, Beschl. v. 20.5.2020 – 2 BvR 2628/18, NJW 2021, 223	278
Prof. Dr. Michael Sachs	Strafbarkeit des „Containerns“ BVerfG, Beschl. v. 5.8.2020 – 2 BvR 1985/19 ua, NJW 2020, 2953	280
Prof. Dr. Friedhelm Hufen	Meinungsfreiheit und allgemeines Persönlichkeitsrecht BVerfG, Beschl. v. 19.5.2020 – 1 BvR 2397/19, NJW 2020, 2622	282
Prof. Dr. Christian Waldhoff	Errichtung einer bayerischen Grenzpolizei BayVerfGH, Entsch. v. 28.8.2020 – Vf. 10-VIII-19 ua, NJW 2020, 3429	286

D3-Z210

# Archiv civilistische Praxis

Herausgegeben von  
**Reinhard Bork · Jochen Taupitz**  
**Gerhard Wagner**



**Benjamin Lahusen**  
Verdinglichung durch Datenschutz

**Dominik Schäfers**  
Rechtsgeschäftliche Entscheidungsfreiheit im Zeitalter  
von Digitalisierung, Big Data und Künstlicher Intelligenz

**Sebastian A. E. Martens**  
Vom Beruf unserer Zeit für ein Gesetz zur  
Modernisierung des Personengesellschaftsrechts

**Martin Fries**  
Recht als Kapital

**Elena Dubovitskaya**  
Außergerichtliche Anspruchsberühmung

**Luisa Mühlböck/Jochen Taupitz**  
Haftung für Schäden durch KI in der Medizin

**Antje Rech**  
Zum 100-jährigen Jubiläum:  
Der *Haakjöringsköd*-Fall früher und heute



221. Band · Heft 1/2

Februar 2021

# Archiv für die civilistische Praxis

Herausgegeben von  
Reinhard Bork, Jochen Taupitz und Gerhard Wagner

## Abhandlungen

<i>Benjamin Labusen</i> : Verdinglichung durch Datenschutz. Personenbezogene Daten zwischen Sachen- und Schuldrecht .....	1	I. E
<i>Dominik Schäfers</i> : Rechtsgeschäftliche Entscheidungsfreiheit im Zeitalter von Digitalisierung, Big Data und Künstlicher Intelligenz. Überlegungen am Beispiel der individualisierten Vertragsanbahnung .....	32	II. L 1.
<i>Sebastian A. E. Martens</i> : Vom Beruf unserer Zeit für ein Gesetz zur Modernisierung des Personengesellschaftsrechts – Kritische Anmerkungen zum „Mauracher Entwurf“ .....	68	2
<i>Martin Fries</i> : Recht als Kapital .....	108	3
<i>Elena Dubovitskaya</i> : Außergerichtliche Anspruchsberühmung .....	139	III. V 1
<i>Luisa Mühlböck/Jochen Taupitz</i> : Haftung für Schäden durch KI in der Medizin .....	179	2
<i>Antje Rech</i> : Zum 100-jährigen Jubiläum: Der <i>Haakjöringsköd</i> -Fall früher und heute .....	219	3 4 IV. S

## Literatur

<i>Antonios Karampatzos</i> : Private Law, Nudging and Behavioural Economic Analysis Referent: <i>Peter McColgan</i> .....	259	Die stritten flexior inwiew Der B zum A Revisi
<i>Katharina de la Durantaye</i> : Erklärung und Wille Referent: <i>Jörg Neuner</i> .....	266	
<i>Peter Georg Picht</i> : Vom materiellen Wert des Immateriellen Referent: <i>Alexander Peukert</i> .....	274	
<i>Matthias Wendland</i> : Vertragsfreiheit und Vertragsgerechtigkeit Referent: <i>Phillip Hellwege</i> .....	279	

<sup>1</sup> D  
moser,  
Thiess  
Verbes  
verpfi

# baurechtliche blätter:bbl



D3-Z125

baurechtliche blätter:bbl

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

**Beirat:**

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

**Ständige Mitarbeiter:**

M. Auer, B. Ettlmeier-Schmolke,  
H. Hinterhofer, F. Keschmann

**Redaktionsassistent:**

H. Stummer

**Heft 1, Februar 2021**  
**24. Jahrgang**

## Aufsätze

RA Mag. Mario Walcher, LL.M.  
RAA Mag. Marco Wallner  
RAA Mag. Matej Bojkovsky

**Heranrückende Wohnbebauung –  
umgekehrter Immissionsschutz**

1

## Rechtsprechung

Öffentliches Recht

13

Burgenland 13 · Kärnten 13 ·  
Niederösterreich 14 ·  
Oberösterreich 16 · Salzburg 18 ·  
Steiermark 20 · Tirol 20 ·  
Vorarlberg 22 · Wien 23

Zivilrecht

25

Vergaberecht

34

## Neues Baurecht

37

Burgenland 37 · Niederösterreich 37 ·  
Oberösterreich 37 · Salzburg 37 ·  
Steiermark 37 · Tirol 38 · Vorarlberg 38 ·  
Wien 38

Impressum

U2

Ausgewertet im Abstract Service IBZ





D3-Z18

# ecolex

FACHZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSRECHT

Schwerpunkt

## Anwaltsgeheimnis im digitalen Umfeld

- > Moderne Technologien im Beratungsalltag
- > Cloud-Dienste und Verschwiegenheit

Neues IT-Recht:  
Ausblick 2021

Mega-Checkliste Versetzung

Gesellschafterinsolvenz:  
Aufgriffsrechte möglich?

Corona 1: Achtung bei  
Hausdurchsuchungen!

Corona 2:  
Rechtsschutzdefizite bei  
Quarantäne?

Vereinsschiedsgerichte:  
Befangenheit und  
Ausgeschlossenheit

NEU:  
Recht hören.  
Der ecolex-  
Podcast!



## 90 SCHWERPUNKTTHEMA ANWALTSGEHEIMNIS IM DIGITALEN UMFELD

### 90 Zum rechtskonformen Einsatz moderner Technologien im Beratungsalltag

Wolfgang G. Tichy/Veronika Wolfbauer

### 92 Wahrung der anwaltlichen Verschwiegenheitspflicht bei der Nutzung von Cloud-Diensten

Sonja Hebenstreit

## 85 ECOLEX RELOADED

### 85 Talking with the Taxwoman about ...

Thomas Rabl

## 85 EDITOR'S CORNER

### 85 Unbewusst – höchster Frust: Wie etwas verjährt, was man nicht kennt und was der EuGH dazu sagt!

Thomas Rabl

## 96 ZIVIL- UND UNTERNEHMENSRECHT

### 96 Rechtsprechungsübersicht zum Baurecht 2020

Julian Ring

### 103 Unterversicherung, gesetzwidrige AVB-Klauseln und Maklerhaftung

Bernhard Burtscher

### 106 Neues IT-Recht

Wolfgang Zankl/Florian Knaipp

### 108 EuGH-Update – Zivil- und Unternehmensrecht

Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanser

### 109 OGH 16. 9. 2020, 6 Ob 100/20d

Identifizierende Berichterstattung über Vergangenheit in „Neonazi-Szene“

### 109 OGH 23. 9. 2020, 1 Ob 139/20b

Hochregalanlage ist keine mobile Anlage!

### 110 OGH 29. 9. 2020, 9 Ob 19/20i

Unzulässige Klauseln in Banken-AGB

### 110 OGH 23. 9. 2020, 3 Ob 103/20y

Verjährung eines Rechtsanwalts honorars: Hemmung durch konkludente Stundungsvereinbarung (Nikolas Raunigg)

### 111 OGH 31. 8. 2020, 6 Ob 24/20b

Unzulässige Vertragsklauseln in AGB eines Kfz-Leasingunternehmers; gröblich benachteiligende Reuegeldvereinbarung (Dominik Prankl)

### 112 OGH 2. 9. 2020, 3 Ob 62/20v

Wucher bei Verkauf einer Liegenschaft?

### 112 OGH 2. 9. 2020, 3 Ob 97/20s

Auslegung eines Garantievertrags und Aktivlegitimation für Regress gegenüber Begünstigtem

### 113 OGH 25. 8. 2020, 8 Ob 37/20d

Hauseigenes Devisenfixing bei Fremdwährungskrediten zulässig

### 113 OGH 15. 9. 2020, 6 Ob 40/20f

Zur ergänzenden Vertragsauslegung (Ljubica Mrvošević)

### 114 OGH 12. 8. 2020, 4 Ob 122/20z

Ergänzende Vertragsauslegung bei echten Vertragslücken

### 114 OGH 17. 9. 2020, 2 Ob 93/20w

Bestellung eines Baustellenkoordinators: Schriftlichkeitserfordernis und Haftung des Bauherrn (Nikolas Raunigg)

### 115 OGH 23. 9. 2020, 3 Ob 55/20i

Aufklärungspflichtverletzung bei der Anlageberatung wegen Verschweigens einer Innenprovision

### 115 OGH 15. 9. 2020, 6 Ob 133/20g

§ 1330 ABGB: AK darf bei Produkttest auf Lebensmitteluntersuchungsanstalt vertrauen!

### 115 OGH 22. 9. 2020, 17 Ob 9/20b

Unwirksame Sicherungssession wegen Fehlens eines tauglichen Publizitätsakts

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

Zwei-Objekt-Ausnahme bei größeren Betriebsgebäuden (Philipp Bertsch/Michaela Pelinka)

### 117 OGH 16. 9. 2020, 6 Ob 164/20s

Interessenkonflikte beim Naheverhältnis des Doppelmaklers

### 117 EuGH 25. 11. 2020, C-269/19, Banca B.

Lückenschließung bei missbräuchlichen Vertragsklauseln durch ergänzende Vertragsauslegung (Dominik Prankl)

### 119 OGH 16. 9. 2020, 7 Ob 96/20y

Ersatz vorprozessualer Vertretungskosten und Rechtsanwaltswechsel in der Rechtsschutzversicherung

### 119 OGH 16. 9. 2020, 7 Ob 69/20b

Betriebshaftpflichtversicherung bei Wartungsarbeiten für den versicherten Betrieb

### 119 Leguleius: Gewitterläuten

Max Leitner

## 120 DISPUTE RESOLUTION

### 120 Befangenheit und Ausgeschlossenheit in Vereinschiedsgerichten

Thomas Höhne

### 122 OGH 16. 9. 2020, 6 Ob 180/20v

Zur Bewertung des Entscheidungsgegenstands bei strittiger Zugum-Zug-Verpflichtung

### 123 OGH 2. 11. 2020, 3 Ob 138/20w

Per ERV zugestellte einstweilige Verfügung und deren Vollstreckbarkeit

### 123 OGH 23. 9. 2020, 3 Nc 20/20a

Unterlassungsexekution gegen deutschen Verpflichteten (Bernhard Tonninger)

### 124 OGH 28. 9. 2020, 8 Ob 77/20m

Zur fristenauflösenden Anrufung einer vereinsinternen Schlichtungsstelle

### 125 OGH 30. 9. 2020, 5 Ob 159/20y

Grundbuchsperrung und Treuhandverhältnis im Insolvenzverfahren

### 125 OGH 27. 11. 2020, 1 Ob 49/20t

Fortsetzungsantrag nach Verfahrensunterbrechung infolge Insolvenz

### 125 OGH 24. 11. 2020, 17 Ob 7/20h

Potentielle Ansprüche gegen insolventen Versicherungsnehmer

### 126 OGH 4. 11. 2020, 3 Ob 95/20x

Verbrauchergerichtsstand bei grenzüberschreitender Investition mit Bitcoins

### 126 EuGH 10. 12. 2020, C-774/19, Personal Exchange International

Lebensunterhalt verdienender Onlinepokerspieler ist Verbraucher

### 127 EuGH 18. 11. 2020, C-519/19, DelayFix

Flugreisevertrag – Gerichtsstandsklausel gegenüber Inkassogesellschaft unwirksam (Petra Leupold)

## 129 GESELLSCHAFTSRECHT

**129 Aufgriffsrechte und Gesellschafterinsolvenz**  
Franz Hartlieb/Zurab Simonishvili/Johannes Zollner

**133 EuGH-Update – Gesellschaftsrecht**  
Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanzer

**134 OGH 25. 6. 2020, 6 Ob 21/20m**  
GmbH & Co KG: Einlagenrückgewähr (Johannes Reich-Rohrwig)

**136 OGH 16. 9. 2020, 6 Ob 141/20h**  
Privatstiftung: Antrag auf gerichtliche Abberufung von Stiftungsvorstandsmitgliedern durch die Stifter

## 137 WETTBEWERBS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

**137 Hausdurchsuchungen und COVID-19: Was gilt es zu beachten?**  
Christoph Haid

**140 EuGH-Update – Wettbewerbs- und Immaterialgüterrecht**  
Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanzer

**141 OGH 22. 9. 2020, 4 Ob 49/20i**  
Zum Schutz von Ideen und Konzepten (Dominik Hofmarcher)

**142 OGH 22. 9. 2020, 4 Ob 135/20m**  
Schützt die CE-Kennzeichnung eines Medizinprodukts gegen Ansprüche nach dem UWG? (Gabriela Staber)

**143 OGH 11. 8. 2020, 4 Ob 100/20i**  
Schlüssige Einräumung eines unbefristeten Werknutzungsrechts durch den Gesellschafter-Geschäftsführer (Anna Katharina Tipotsch)

**144 OLG Wien 1. 4. 2020, 133 R 131/19s**  
Beweismaß im patentrechtlichen Beweissicherungsverfahren (Alexander Pabst)

**145 EuGH 17. 12. 2020, C-490/19**  
Schutz geschützter geografischer Angaben und Ursprungsbezeichnungen auch für Form und Erscheinungsbild des Erzeugnisses (Axel Paul Ringelhann)

## 146 ARBEITSRECHT

**146 Versetzung**  
Sophie Schwertner

**149 OGH 29. 9. 2020, 9 ObA 65/20d**  
Überlassene Arbeitskräfte gelten ab dem ersten Tag als Arbeitnehmer des Beschäftigterbetriebs (Martin Lanner)

**151 OGH 25. 8. 2020, 8 ObA 67/20s**  
Wirksamkeit einer Auflösungsvereinbarung nach ausgesprochener Entlassung

**151 OGH 29. 9. 2020, 9 ObA 66/20a**  
Sexuelle Belästigung

**152 OGH 25. 5. 2020, 9 ObA 25/20x**  
Kettenbefristungen gem § 4 Z 3 ORF-KV

**153 OGH 28. 9. 2020, 8 ObA 84/20s**  
Vereinbarung einer Probezeit

## 154 STEUERRECHT

**154 BFG zum Verlustdeckel bei der Berücksichtigung von Auslandsverlusten im Rahmen der Gruppenbesteuerung**  
Christoph Schimmer

**157 VwGH 3. 9. 2020, Ra 2020/16/0109; BFG 14. 5. 2020, RV/7103576/2019**  
Keine Dienstbarkeitsgebühr bei Vorbehaltsfruchtgenuss mit Vereinbarung einer Substanzabgeltung (Nikolaus Putz/Erich Schaffer)

## 159 ÖFFENTLICHES WIRTSCHAFTSRECHT

**159 UVP: Ein Rückblick auf das Jahr 2020**  
Günther Grassl/Stefan Lampert

**163 Mangelnder Schutz von Rechtsschutzsuchenden in Corona-Quarantäne**  
Markus Grundtner

**164 Neues aus Europa**  
Ulrike Giera/Maximilian Hautzenberg/Markus-Florian Rummel

**165 EuGH-Update – Öffentliches Wirtschaftsrecht**  
Agnes Balthasar-Wach/Cornelia Lanzer

**166 VwGH 20. 7. 2020, Ra 2020/04/0039**  
Vertretung durch Unternehmensberater in Verwaltungsstrafverfahren (Edmund Primosch)

**167 VwGH 10. 11. 2020, Ro 2018/06/0016**  
Begriff „ganzjährige Erschließung“ in Raumordnungsprogramm (Edmund Primosch)

**167 VwGH 22. 10. 2020, Ra 2019/10/0125**  
Prüfgegenstand bei forstpolizeilicher Beauftragung (Edmund Primosch)

## 168 EUROPA

**168 Glücksspielwerbung und Höchstgerichte: Ist in Österreich wirklich alles möglich?**  
Andreas Kletečka

## 89 IMPRESSUM

## BEILAGE

## Jahresregister 2020



# NJW

# Neue Juristische Wochenschrift

WU  
DB-Z 171-Beil.

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

- M. Menne**  
Leitlinien der Oberlandesgerichte zur Unterhaltsbemessung 497
- M. Henssler**  
UK-LLPs ohne Zukunft in Deutschland? 503
- C. Allmendinger/C. Lüneborg**  
Unterlassungsansprüche gegen nicht beauftragten Makler 509
- M. Fuhlrott/C. Hinrichsen**  
Arbeitnehmerbegriff nach dem Entgelttransparenzgesetz 513
- R. Mantz**  
Die Entwicklung des Internetrechts 516
- K. Zimmermann/S. Raddatz**  
Die Entwicklung des Stiftungsrechts 521
- EuGH**  
Anlasslose Vorratsdatenspeicherung nur bei erheblicher  
Gefahrenlage (Anm. M. Ogorek) 531
- BGH**  
Keine Gesamtschuld von Haftpflichtversicherer und  
gegnerischem Fahrzeughalter (Anm. G. Schiemann) 550
- BGH**  
Abhilfebefugnis des Ausgangsgerichts (Anm. G. Toussaint) 553
- BGH**  
Ausnutzen schutzloser Lage bei sexuellem Übergriff 561

Mit Sonderbeilage:  
Unterhaltsrechtliche Tabellen  
und Leitlinien



## 8/2021

18. Februar 2021  
74. Jahrgang S. 497–576  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

### Interview

Was darf Recht  
kosten?

### Forum

Beschränkte  
Berufshaftung

### Anwaltschaft

Inkassobegriff –  
Steine statt Brot



# INHALT

## Aufsätze

Martin Menne

**Die Leitlinien der Oberlandesgerichte zur Bemessung des Unterhalts** 497

Martin Henssler

**UK-LLPs ohne Zukunft in Deutschland?** 503

Christoph Allmendinger / Cäcilie Lüneborg

**Unterlassungsansprüche des Eigentümers einer Immobilie gegen den nicht beauftragten Makler** 509

## Zur Rechtsprechung

Michael Fuhlrott / Cara Hinrichsen

**Arbeitnehmerbegriff nach dem Entgelttransparenzgesetz** 513  
(BAG, NZA 2020, 1613 = NJW 2021, 572 Ls.)

## Bericht

Reto Mantz

**Die Entwicklung des Internetrechts** 516

Klaus Zimmermann / Stefan Raddatz

**Die Entwicklung des Stiftungsrechts 2020** 521

## Kanzlei & Mandat

Thomas Karczewski

**Die Abnahme des Gemeinschaftseigentums – Ein Problem des Bauträgers** 528

## Buchbesprechungen

**Fritz / Pielsticker: Handbuch zum Mediationsgesetz** (Mark C. Hilgard) 530

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	23
Zivilprozessuale Revolution		„Der Rechtsstaat ist kein bloßer Kostenfaktor“ W. Richter		web.report	24
E. Streyl					
Agenda	6	Forum	15	Stellenmarkt	25
Meldungen/Kolumne	7	Beschränkte Berufshaftung sehr beliebt J. Lieder/T. Hoffmann		Beck'sche Zeitschriften	34
Gesetzgebung	8	Aus der Anwaltschaft	17	Buchhinweise	36
Rechtsprechung in Kürze	8	Der neue Inkassobegriff – Steine statt Brot S. Göcken		Veranstaltungshinweise	38
Entscheidung der Woche	9	Wissenschaft & Hochschule	19	Heftvorschau/Impressum	40
Nachlese	10	Gegen Konformitätsdruck J. Jahn			

# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EuGH 06.10.20 – C-511/18 ua  
**Anlasslose Vorratsdatenspeicherung nur bei erheblicher Gefahrenlage** (Anm. M. Ogorek) 531

### Verfassungsgerichte

BVerfG 30.10.20 – 1 BvR 453/19  
**„Unabhängiger Treuhänder“ im Versicherungs- aufsichtsrecht – Prämien erhöhungen** 548

### Zivilgerichte

BGH 27.10.20 – XI ZR 429/19  
**Keine Gesamtschuld von Haftpflichtversicherer und gegnerischem Fahrzeughalter** (Anm. G. Schiemann) 550

BGH 30.09.20 – VIII ZR 48/18  
**Durchreichen der Entschädigungsleistung einer Versicherung an Leasingnehmer** 552

BGH 07.10.20 – BLw 1/19  
**Abhilfebefugnis des Ausgangsgerichts** (Anm. G. Toussaint) 553

OLG München 23.11.20 – 31 Wx 405/20  
**Delegiertenversammlung eines Vereins während Corona-Pandemie** 558

### Strafgerichte

BGH 02.07.20 – 4 StR 678/19  
**Ausnutzen schutzloser Lage bei sexuellem Übergriff** 561

### Verwaltungsgerichte

VG Hamburg 23.09.20 – 9 E 3964/20  
**Tanzverbot auf Grundlage der Corona-Eindämmungs-VO – Hochzeitstanz** 565

### Arbeitsgerichte

BAG 23.09.20 – 5 AZR 193/19  
**Arbeitsvertragliche Bezugnahme auf beamten- rechtliche Besoldungsregelungen** 569

BAG 25.06.20 – 8 AZR 145/19  
**Auskunftsanspruch und Arbeitnehmerbegriff nach EntgTranspG (Ls.)** 572

### Finanzgerichte

BFH 10.12.20 – V R 14/20  
**Einflussnahme auf politische Willensbildung kein eigener gemeinnütziger Zweck** 573

### Vorlagebeschluss

BGH 17.12.20 – IX ZB 72/19  
**Internationale Zuständigkeit bei Verdacht auf Forum Shopping (Ls.)** 576

Mit Beilage: Unterhaltsrechtliche Tabellen und Leitlinien

# NZG Neue Zeitschrift Gesellschaftsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z196

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

## Herausgeber

Prof. Dr. Holger Altmeppen  
Prof. Dr. Alfred Bergmann  
Prof. Dr. Wulf Goette  
Prof. Dr. Jürgen Götz  
Prof. Dr. Mathias Habersack  
Prof. Dr. Joachim Hennrichs  
Prof. Dr. Dieter Leuering  
Prof. Dr. Hanno Merkt  
Prof. Dr. Peter O. Mühlbert  
Dr. Bernhard Schaub  
Dr. Kersten von Schenck  
Dr. Sven H. Schneider  
Prof. (em.) Dr. Dres. h. c.  
Harm Peter Westermann  
Dr. Hildegard Ziemons

www.nzg.beck.de

## Aus dem Inhalt

*R. Scharping*

Ein entscheidender Baustein für faire und nachhaltige  
Zusammenarbeit – Anmerkungen zum EU-China  
Investitionsabkommen (Editorial)

209

*C. Götze*

Die Änderungen im Recht der virtuellen Hauptver-  
sammlung nach dem Gesetz zur weiteren Verkürzung  
des Restschuldbefreiungsverfahrens

213

*K. Geiger/J. Th. Mahr*

Ein unternehmensinterner Reportingprozess für  
den Abhängigkeitsbericht und Geschäfte mit nahe-  
stehenden Personen nach ARUG II

216

*T. Arens*

Eintragungspflicht bei Veränderungen des anderen  
Vertragsteils von Beherrschungs- und Gewinnab-  
führungsverträgen?

223

*T. O. Brandt/U. Nartowska/S. Kiefer*

Abfindungsvereinbarung als Nacherwerb iSv  
§ 31 V, VI WpÜG

226

*BGH*

Auftrags- und Verwertungsvereinbarung einer  
Fondsgesellschaft (Anm. Ch. Klaiber)

230

*OLG München*

Gerichtliche Bestellung von Mitgliedern des Aufsichts-  
rats in analoger Anwendung des § 104 AktG

235



C.H.BECK

6/2021

17. Februar 2021

24. Jahrgang S. 209–256



8250202106



### Inhalt

Editorial	<i>R. Scharping</i> , Ein entscheidender Baustein für faire und nachhaltige Zusammenarbeit – Anmerkungen zum EU-China Investitionsabkommen	209
Report	Wirecard-Skandal, Telekommunikation, Wirtschaftsrecht, Investitionen	212
Aufsätze	<i>C. Götze</i> , Die Änderungen im Recht der virtuellen Hauptversammlung nach dem Gesetz zur weiteren Verkürzung des Restschuldbefreiungsverfahrens	213
	<i>K. Geiger/J. Th. Mahr</i> , Ein unternehmensinterner Reportingprozess für den Abhängigkeitsbericht und Geschäfte mit nahestehenden Personen nach ARUG II	216
	<i>T. Arens</i> , Eintragungspflicht bei Veränderungen des anderen Vertragsteils von Beherrschungs- und Gewinnabführungsverträgen?	223
Zur Rechtsprechung	<i>T. O. Brandi/U. Nartowska/S. Kiefer</i> , Abfindungsvereinbarung als Nacherwerb iSv § 31 V, VI WpÜG	226
Literatur	<i>E. Schwark/D. Zimmer</i> , Kapitalmarktrechts-Kommentar ( <i>M. Lorenz</i> )	229
	<i>H. Kallmeyer</i> , Umwandlungsgesetz ( <i>NZG-Redaktion</i> )	230

### Rechtsprechung

#### *Personengesellschaftsrecht*

BGH	29.9.20 – II ZR 112/19	Auftrags- und Verwertungsvereinbarung einer Fondsgesellschaft (m. Anm. Christoph Klaiber, S. 234)	230
-----	------------------------	---	-----

#### *Kapitalgesellschaftsrecht*

OLG München	22.12.20 – 31 Wx 436/20	Gerichtliche Bestellung von Mitgliedern des Aufsichtsrats in analoger Anwendung des § 104 AktG	235
OLG Hamm	3.11.20 – 27 W 98/20	Eintragung der Verschmelzung des Vermögens einer Kapitalgesellschaft mit dem Vermögen ihres Alleingeschafters	238

#### *Insolvenzrecht*

BGH	29.10.20 – IX ZR 212/19	Unwirksamkeit eines Insichgeschäfts – Missbrauch der Vertretungsmacht (m. Anm. Eckart Gottschalk/Paul Kintrup, S. 242)	239
-----	-------------------------	--	-----

## Steuerrecht

BFH	10.9.20 – IV R 14/18	Klagebefugnis der Personengesellschaft in Fragen, die allein einen ausgeschiedenen Gesellschafter persönlich angehen	251
BFH	10.11.20 – XI S 17/20	Zuständiges Gericht für eine Klage, mit der ein Insolvenzverwalter die Gesellschafter einer OHG nach § 128 HGB für Steuerschulden der OHG persönlich als Gesamtschuldner in Haftung nimmt (Ls.)	256
BFH	12.10.20 – VIII B 32/20	Beteiligung eines Treugebers bei der Einkünftefeststellung der Gesellschaft (Ls.)	256

ISSN 1434-9272

## NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

## Schriftleitung:

Rechtsanwältin Dr. Melanie Döge, LL.M., Büroanschrift: Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M.; Telefon: (0 69) 75 60 91-0, -44, -28; Telefax: (0 69) 75 60 91-49; E-Mail: NZG@beck-frankfurt.de

## Verlagsredaktion:

Rechtsanwältin Dr. Melanie Döge, LL.M. (verantwortlich für den Textteil).

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

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

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

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

Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Mehling.

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

**Erscheinungsweise:** Dreimal im Monat.

**Bezugspreise 2021:** Jährlich € 459,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis für Bezieher unserer Zeitschrift NJW € 419,- (inkl. MwSt.). Einzelheft: € 17,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitel und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

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

## KundenServiceCenter:

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

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

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

Hinweis gemäß § 7 Abs. 5 der Postdienste-Datenschutzverordnung: Bei Anschriftenänderung des Bezieher 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.



chbeck.de/nachhaltig

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für W  
und B****WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**7**20. Februar 2021  
75. Jahrgang  
Seiten 317-364D3-2187  
+ 1 Bül.**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 Heidelberg,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbart,  
Mainz**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV**

Postverlagsort Frankfurt a. M.

**AUS DEM INHALT:****Sonderbeilage**Dr. Klaus Bacher, Vorsitzender Richter am BGH, Karlsruhe  
Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zum Energie-  
wirtschaftsrecht**Seite 317**Univ.-Prof. Dr. Gerd Waschbusch, wiss. Mitarbeiter Dr. Robin  
Blaß, Stefanie Russo, B. Sc., und Angelika Müller, B. Sc., Saar-  
brücken**Verteuerung von Immobilienkrediten!? – Auswirkungen der  
geplanten Änderungen im Kreditrisikostandardsatz auf die  
Eigenmittelunterlegung von durch Immobilien besicherten  
Krediten****Seite 325**Rechtsanwalt Tilman Hölldampf, Frankfurt a.M./Stuttgart  
Zum Maßstab für eine nach § 502 Abs. 2 Nr. 2 BGB „unzu-  
reichende“ Angabe zum Anspruch auf Vorfälligkeitsent-  
schädigung bei Immobilier-Verbraucherdarlehen**Seite 332**

EuGH, 13.1.2021 – Rs. C-628/18

**Verurteilung der Republik Slowenien zur Zahlung eines Pau-  
schalbetrags in Höhe von 750.000 Euro wegen Verletzung der  
Verpflichtung zur Umsetzung der EU-Richtlinien 2014/65 und  
2016/1034 (MiFID-II-Richtlinie)****Seite 354**

BGH, 19.1.2021 – VI ZR 433/19

**Zur Frage, ob das Verhalten der für einen Kraftfahrzeug-  
hersteller handelnden Personen bereits deshalb als sitten-  
widrig zu qualifizieren ist, weil sie einen Fahrzeugtyp auf-  
grund einer grundlegenden unternehmerischen Entscheidung  
mit einer temperaturabhängigen Steuerung des Emissions-  
kontrollsystems (Thermofenster) ausgestattet und in den  
Verkehr gebracht haben****Seite 362**

Deutsche Rechtspolitik aktuell





## Inhaltsverzeichnis

### Sonderbeilage

Dr. Klaus Bacher, Vorsitzender Richter am BGH, Karlsruhe  
Die Rechtsprechung des Bundesgerichtshofs zum Energiewirtschaftsrecht

### Beiträge

Univ.-Prof. Dr. Gerd Waschbusch, wiss. Mitarbeiter Dr. Robin Blaß, Stefanie Russo, B. Sc., und Angelika Müller, B. Sc., Saarbrücken

Verteuerung von Immobilienkrediten!? – Auswirkungen der geplanten Änderungen im Kreditrisikostandardan-  
satz auf die Eigenmittelunterlegung von durch Immobilien besicherten Krediten 317

Rechtsanwalt Tilman Hölldampf, Frankfurt a.M./Stuttgart

Zum Maßstab für eine nach § 502 Abs. 2 Nr. 2 BGB „unzureichende“ Angabe zum Anspruch auf Vorfälligkeitsent-  
schädigung bei Immobilial-Verbraucherdarlehen 325

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

EuGH 13.1.2021 Rs. C-628/18 Verurteilung der Republik Slowenien zur Zahlung eines 332  
Pauschalbetrags in Höhe von 750.000 Euro wegen Verlet-  
zung der Verpflichtung zur Umsetzung der EU-Richtlini-  
en 2014/65 und 2016/1034 (MiFID-II-Richtlinie)

EuGH 2.2.2021 Rs. C-481/19\* Zur Auslegung von Art. 14 Abs. 3 Richtlinie 2003/6/EG 340  
und Art. 30 Abs. 1 Buchst. b Verordnung (EU) Nr. 596/  
2014 im Hinblick auf Gestattung für die Mitgliedstaaten,  
keine Sanktion gegen eine natürliche Person wegen  
Marktmissbrauchs zu verhängen, die im Hinblick auf  
eine mögliche strafrechtliche Selbstbelastung die Aussa-  
ge verweigert

Bundesgerichtshof 21.1.2021 IX ZR 77/20 Kein Vergütungsanspruch des nach Eröffnung des Insol- 344  
venzverfahrens über das Vermögen des Emittenten be-  
stellten gemeinsamen Vertreters der Anleihegläubiger  
gegen einzelne Anleihegläubiger ohne gesonderte Ver-  
einbarung

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

Bundesgerichtshof 10.12.2020 V ZB 128/19 Zum Zeitpunkt der Beendigung des Amtes des Prozess- 346  
pflegers, wenn der Verfahrensbeteiligte (hier einer Teil-  
ungsversteigerung) tatsächlich prozessfähig ist oder  
seine Prozessfähigkeit im Laufe des Verfahrens wiederer-  
langt; kein Nichtigkeitsgrund im Sinne des § 579 Abs. 1  
Nr. 4 ZPO, wenn der Verfahrensbeteiligte durch einen  
Prozesspfleger gemäß § 57 ZPO vertreten wird, obwohl  
die Voraussetzungen für dessen Bestellung nicht vorgele-  
gen haben oder weggefallen sind

Bundesgerichtshof 14.1.2021 IX ZB 71/18 Zu den Faktoren, die bei der Vergütung des Mitglieds 350  
eines Gläubigerausschusses für den Stundensatz allge-  
mein von Bedeutung sind; Befugnis des Insolvenzge-  
richts, bei besonderen Umständen Stundensätze festzule-  
gen, die den in § 17 Abs. 1 Satz 1 InsVV genannten Rah-  
men übersteigen; zur Festsetzung eines an marktübli-  
chen Bedingungen orientierten Stundensatzes für ein  
Mitglied, das kein Gläubiger ist

Bundesgerichtshof 14.1.2021 IX ZB 12/20 Zur Notwendigkeit des Vollbeweises, wenn die Eröff- 353  
nung des Insolvenzverfahrens davon abhängt, dass die  
vom Gläubiger geltend gemachten Forderungen begrün-  
det sind



## Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof	19.1.2021	VI ZR 433/19	Zur Frage, ob das Verhalten der für einen Kraftfahrzeughersteller handelnden Personen bereits deshalb als sittenwidrig zu qualifizieren ist, weil sie einen Fahrzeugtyp aufgrund einer grundlegenden unternehmerischen Entscheidung mit einer temperaturabhängigen Steuerung des Emissionskontrollsystems (Thermofenster) ausgestattet und in den Verkehr gebracht haben	354
Bundesgerichtshof	19.1.2021	VI ZR 8/20*	Zum Umfang der Haftung eines Automobilherstellers nach §§ 826, 31 BGB gegenüber dem Käufer des Fahrzeugs in einem sogenannten Dieselfall (hier: Anrechnung von Nutzungsvorteilen, Aufwendungsersatz, Verzugs- und Deliktzinsen, außergerichtliche Rechtsanwaltskosten)	358
Bundesgerichtshof	26.1.2021	VI ZR 405/19*	Zur sekundären Darlegungslast hinsichtlich der Frage, wer die Entscheidung über den Einsatz einer unzulässigen Abschalteinrichtung bei dem beklagten Fahrzeughersteller getroffen hatte und ob der Vorstand hiervon Kenntnis hatte	359

## Dokumentation

Deutsche Rechtspolitik aktuell	1. Umsetzung der Richtlinie über bestimmte vertragsrechtliche Aspekte der Bereitstellung digitaler Inhalte und digitaler Dienstleistungen	362
	2. Umsetzung der EU-Richtlinie zur besseren Durchsetzung und Modernisierung der Verbraucherschutzvorschriften der Union	
	3. GWB-Digitalisierungsgesetz	

## Bücherschau

Michael Hoffmann-Becking	Münchener Handbuch des Gesellschaftsrechts, Band 4, Aktiengesellschaft, 5. Aufl.	364
Kay Uwe Erdmann/ Oliver Heck	Bank- und Kapitalmarktrecht von A-Z	364

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 Heidelbach, 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 Hamms, 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; Redaktionsassistentin: 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

## Herausgeber

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

## Schriftleitung

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

## Aus dem Inhalt

- 81 **Professor Dr. Christian Gornille**  
Der Shitstorm und das allgemeine Persönlichkeitsrecht des Betroffenen
- 89 **Dr. Dr. Mark-Oliver Mackenrodt, LL.M. und Klaus Wiedemann**  
Zur kartellrechtlichen Bewertung der Datenverarbeitung durch Facebook und ihrer normativen Kohärenz mit dem Datenschutzrecht und dem Datenschutzrecht  
Zugleich Besprechung von BGH, Beschluss vom 23.6.2020 – KVR 69/19 – Facebook (ZUM 2020, 863)
- 103 **Jana Jangl**  
Berichten ja, Bebildern nein? Presseberichterstattung über das nicht öffentliche Scheidungsverfahren einer prominenten deutschen Schauspielerin mit Blick auf das Verhältnis von KUG und DSGVO  
Zugleich Besprechung von BGH, Urteile vom 7.7.2020 – VI ZR 246/19 (ZUM 2021, 59) und VI ZR 250/19 (ZUM-RD 2020, 642)
- 111 **Dr. Albrecht Conrad, LL.M. und Dr. Georg Nolte**  
Schrankenbestimmungen im Anwendungsbereich des UrhDaG  
Zu viele Rollen der Diensteanbieter beim urheberrechtlichen Interessenausgleich?
- 124 **Professorin Dr. Petra Pohlmann**  
Die Vorschläge des Börsenvereins des Deutschen Buchhandels zur Novelle des Buchpreisbindungsgesetzes
- 135 **EuGH, Urteil vom 28.10.2020 – C-637/19 – BY/CX**  
Übermittlung einer urheberrechtlich geschützten Fotografie als Beweismittel im Rahmen eines gerichtlichen Verfahrens
- 138 **BVerfG, Urteil vom 9.6.2020 – 2 BvE 1/19**  
Verletzung des Rechts einer Partei auf Chancengleichheit im politischen Wettbewerb durch Veröffentlichung eines Interviews auf der Internetseite des Bundesinnenministeriums
- 148 **BGH, Urteil vom 15.10.2020 – I ZR 13/19 – Störerhaftung des Registrars**  
Haftung eines Registrars einer Internetdomain für Urheberrechtsverletzung  
mit Anmerkungen **Dr. Karina Grisse, LL.M. und Malte Baumann**
- 157 **BGH, Urteil vom 22.9.2020 – VI ZR 476/19**  
Vorhalten von Altmeldungen in Online-Archiv eines Presseorgans
- 159 **BGH, Beschluss vom 27.8.2020 – III ZB 30/20**  
Zugang der Erben zum Nutzerkonto eines sozialen Netzwerkes

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

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

**Redaktionsassistent:** Dr. Pascal Oberndörfer, Florian Skupin

**Anschrift der Redaktion:**

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

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

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

# ZUM

Zeitschrift für Urheber- und  
Medienrecht

65. Jahrgang · Heft 2/2021

ISSN 0177-6762

um

INSTITUT FÜR URHEBER-  
UND MEDIENRECHT

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

#### Professor Dr. Christian Gomille

Der Shitstorm und das allgemeine Persönlichkeitsrecht des Betroffenen ..... 81–89

#### Dr. Dr. Mark-Oliver Mackenrodt, LL.M. und Klaus Wiedemann

Zur kartellrechtlichen Bewertung der Datenverarbeitung durch Facebook und ihrer normativen Kohärenz  
mit dem Datenschutzrecht und dem Datenschuldrecht

Zugleich Besprechung von BGH, Beschluss vom 23.6.2020 – KVR 69/19 – Facebook (ZUM 2020, 863) ..... 89–103

#### Jana Jangl

Berichten ja, Bebildern nein? Presseberichterstattung über das nicht öffentliche Scheidungsverfahren  
einer prominenten deutschen Schauspielerin mit Blick auf das Verhältnis von KUG und DSGVO

Zugleich Besprechung von BGH, Urteile vom 7.7.2020 – VI ZR 246/19 (ZUM 2021, 59) und  
VI ZR 250/19 (ZUM-RD 2020, 642) ..... 103–111

#### Dr. Albrecht Conrad, LL.M. und Dr. Georg Nolte

Schrankenbestimmungen im Anwendungsbereich des UrhDaG

Zu viele Rollen der Diensteanbieter beim urheberrechtlichen Interessenausgleich? ..... 111–124

#### Professorin Dr. Petra Pohlmann

Die Vorschläge des Börsenvereins des Deutschen Buchhandels zur Novelle des Buchpreisbindungsgesetzes ..... 124–134

#### Dr. Karina Grisse, LL.M.

Haftung eines Domain-Registrars für Urheberrechtsverletzungen unter der Domain

Anmerkung zu BGH, Urteil vom 15.10.2020 – I ZR 13/19 – Störerhaftung des Registrars (ZUM 2021, 148) ..... 152–154

#### Malte Baumann

Die Störerhaftung des Registrars als Ultima Ratio

Anmerkung zu BGH, Urteil vom 15.10.2020 – I ZR 13/19 – Störerhaftung des Registrars (ZUM 2021, 148) ..... 154–157

### Rechtsprechung

#### Übermittlung einer urheberrechtlich geschützten Fotografie als Beweismittel im Rahmen eines gerichtlichen Verfahrens

EuGH, Urteil vom 28.10.2020 – C-637/19 – BY/CX ..... 135–138

<b>Verletzung des Rechts einer Partei auf Chancengleichheit im politischen Wettbewerb durch Veröffentlichung eines Interviews auf der Internetseite des Bundesinnenministeriums</b>	
BVerfG, Urteil vom 9.6.2020 – 2 BvE 1/19 .....	138–148
<b>Haftung eines Registrars einer Internetdomain für Urheberrechtsverletzung</b>	
BGH, Urteil vom 15.10.2020 – I ZR 13/19 – Störerhaftung des Registrars – OLG Saarbrücken .....	148–152
<b>Vorhalten von Altmeldungen in Online-Archiv eines Presseorgans</b>	
BGH, Urteil vom 22.9.2020 – VI ZR 476/19 – OLG Hamburg .....	157–159
<b>Zugang der Erben zum Nutzerkonto eines sozialen Netzwerkes</b>	
BGH, Beschluss vom 27.8.2020 – III ZB 30/20 .....	159–164
<b>Zugang der Erben zum Nutzerkonto eines sozialen Netzwerkes</b>	
KG, Beschluss vom 9.12.2019 – 21 W 11/19 – nicht rechtskräftig .....	164–167

## Buchbesprechungen

<b>Julien Zinnecker: Audiovisuelle Medienrechte an Profisportveranstaltungen am Beispiel der Deutschen Fußballbundesliga</b>	
Professorin Dr. Anne Jakob .....	168–169
<b>Krystyna Kleiner: Die urheberrechtliche Wirksamkeit von Nutzungsbedingungen sozialer Netzwerke</b>	
Professor Dr. Benjamin Raue .....	169–170
<b>Ulrich Loewenheim/Matthias Leistner/Ansgar Ohly (Hrsg.): Schricker/Loewenheim – Urheberrecht</b>	
Dr. Simon Apel .....	171–173
<b>Klaus Ebling/Winfried Bullinger (Hrsg.): Praxishandbuch Recht der Kunst</b>	
Professor Dr. Matthias Weller .....	174–174
<b>Christoph Küster: Der Plattformbetreiber als Täter in der urheberrechtlichen Verantwortlichkeit für nutzergesetzte Frames</b>	
Professor Dr. Ansgar Ohly .....	174–176

### Schriftleitung

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

### Erscheinungsweise

11 Ausgaben im Jahr mit einer Doppelnummer

### Bezugspreise 2021

Miniabo (4 Ausgaben) € 69,00 inkl. Vertriebskosten und Porto;  
 Jahresabonnement € 385,00 zzgl. Vertriebskostenanteil € 27,00 plus Direktbeorderungsgebühr Inland € 5,80 p.a.  
 Jahresabonnement für ZUM und ZUM-RD im Kombinationsangebot € 535,00 zzgl. Vertriebskostenanteil € 54,00 plus Direktbeorderungsgebühr Inland € 11,60 p.a.  
 Einzelpreis: € 40,00  
 Alle Preise verstehen sich inkl. MWSt.  
 Beihefte, die zu diesem Titel erscheinen, werden den Abonnenten mit einem Vorzugspreis automatisch zugesandt und können bei Nichtgefallen zurückgegeben werden.

### Bestellmöglichkeit

Bestellungen beim örtlichen Buchhandel oder direkt bei der Nomos Verlagsgesellschaft Baden-Baden

### Kündigungsfrist

Jeweils drei Monate vor Kalenderjahresende

### Bankverbindung generell

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

### Druck und Verlag

Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Waldseestraße 3–5, 76530 Baden-Baden, Telefon: (07221) 21 04-0, Telefax: (07221) 21 04 27  
 E-Mail: nomos@nomos.de

### Anzeigen

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

### Urheber- und Verlagsrechte

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

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

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden. Printed in Germany

ISSN 0177-6762

# DER BETRIEB

8

Seite 349 – 404  
22. Februar 2021  
74. Jahrgang

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

D3-Z12

## Herausgeber

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

## Betriebswirtschaft

Benedikt Downar/Marcin Pawel Bartkowiak  
Empirische Evidenz zur Praxis der virtuellen Hauptversammlung in Deutschland 349

## Steuerrecht

Ulrich Prinz  
Ertragsteuerg Grundlagen mehrstufiger PersGes. – Bestandsaufnahme aus  
Beratersicht 358



## Magazin

### Gastkommentar

Sabine Schröter/Annette Rölz  
Gerechte Entgeltstrukturen in  
Unternehmen

Matthias Loose  
Wegfall des Verschonungsabschlages bei der ErbSt im Fall der Insolvenz  
einer KG 366

Bemessung der vGA bei Nichtverzinsung eines Gesellschafter-  
verrechnungskontos (K. Göllner) 368

### Interview

Christoph Kurzböck  
Crowdworker sind Arbeitnehmer!

Verlagerung der elektronischen Buchführung und von elektronischen  
Aufzeichnungen ins Ausland (BayLfSt) 371

EuGH-Vorlage zum Vorsteuerabzug einer geschäftsleitenden Holding (BFH) 376

## Wirtschaftsrecht

Marco Wilhelm/Tina Hoffmann/Malte Richter  
Gesetz über den Stabilisierungs- und Restrukturierungsrahmen:  
Neue Optionen zur vorinsolvenzlichen Sanierung 381

Zur Geltung der Zustimmungsfiktion der Zahlungsdiensterichtlinie  
bei AGB-Änderungen (M. Terlau) 386

Insolvenz eines Anleiheemittenten: Zum Vergütungsanspruch eines  
gemeinsamen Vertreters der Anleihegläubiger (BGH) 387

## Arbeitsrecht

Michael Kelwing/Gerd Ringwald  
Teuerungsanpassung der Betriebsrenten in 2021 396

Schriftform und weitere Wirksamkeitsvoraussetzungen von Wertguthaben-  
vereinbarungen (J. Koch) 402

Eigenkündigung – Feststellungsklage des Arbeitgebers unzulässig (T. Völsing) 404

Im Abonnement enthalten:

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

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt  
FACHMEDIEN**

# Inhalt

## MAGAZIN

### Gastkommentar M4

Sabine Schröter / Annette Rölz

### Aktuelle Rechtsprechung M6

### Kurzbeiträge M8

### Anhängige Verfahren M13

### Meldungen M14

### Interview M18

Christoph Kurzböck

### Impressum M22

### Handelsblatt Gastkommentar M24

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Corporate Governance

#### Empirische Evidenz zur Praxis der virtuellen Hauptversammlung in Deutschland

Dr. Benedikt Downar, München / Prof. Dr. Marcin Pawel Bartkowiak, Heilbronn

DB1338375 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 349

### KURZNACHRICHTEN INTERNATIONALE RECHNUNGSLEGUNG

DB1357445

S. 356

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Bilanzsteuerrecht/Gewinnermittlung

#### Ertragsteuergrundlagen mehrstufiger PersGes. - Bestandsaufnahme aus Beratersicht

WP/StB Prof. Dr. Ulrich Prinz, Köln

DB1356218 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 358

Erbschaft-/Schenkungsteuer

#### Wegfall des Verschonungsabschlags bei der ErbSt im Fall der Insolvenz einer KG

RiBFH Prof. Dr. Matthias Loose, München

DB1353353 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 366

## KOMPAKT

Körperschaftsteuer

#### Bemessung der vGA bei Nichtverzinsung eines Gesellschafterverrechnungskontos

RiFG Karsten Göllner, Kiel

DB1354252

S. 368

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Einkommensteuer

#### Gewerblichkeit der Tätigkeit eines externen Datenschutzbeauftragten

OFD Karlsruhe, Verfügung vom 04.02.2021

DB1358076

S. 369

Umsatzsteuer

#### Zuständigkeit der FÄ für die Ausstellung von Bescheinigungen in Fällen einer umsatzsteuerlichen Organschaft

BMF, Schreiben vom 10.02.2021

DB1357916

S. 370

Abgabenordnung

#### Verlagerung der elektronischen Buchführung und von elektronischen Aufzeichnungen ins Ausland

Bayerisches Landesamt für Steuern, Verfügung vom 29.01.2021

DB1357917

S. 371

## ENTSCHEIDUNGEN

Internationales Steuerrecht

#### Abzug „finaler“ Verluste einer Freistellungsbetriebsstätte aufgrund Unionsrechts

BFH, Beschluss vom 06.11.2019 – I R 32/18

DB1347745

S. 372

Umsatzsteuer

#### EuGH-Vorlage zum Vorsteuerabzug einer geschäftsleitenden Holding

BFH, Beschluss vom 23.09.2020 – XI R 22/18

DB1357915

S. 376

## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Sonstiges Recht

#### **Gesetz über den Stabilisierungs- und Restrukturierungsrahmen: Neue Optionen zur vorinsolvenzlichen Sanierung**

RA Dr. Marco Wilhelm / RA Tina Hoffmann / RA Dr. Malte Richter, LL.M., Frankfurt/M.

DB1357717 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 381

### KOMPAKT

Allgemeine Geschäftsbedingungen

#### **Zur Geltung der Zustimmungsfiktion der Zahlungsdiensterichtlinie bei AGB-Änderungen**

RA Dr. Matthias Terlau, Köln

DB1356355

S. 386

### ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

#### **Insolvenz eines Anleiheemittenten: Zum Vergütungsanspruch eines gemeinsamen Vertreters der Anleihegläubiger**

BGH, Urteil vom 21.01.2021 – IX ZR 77/20

DB1358099

S. 387

Insolvenzrecht

#### **Zur Höhe der Vergütung des Mitglieds eines Gläubigerausschusses**

BGH, Beschluss vom 14.01.2021 – IX ZB 71/18

DB1358092

S. 389

Verbraucherrecht

#### **Kein Widerrufsrecht des Bürgen gem. § 312g BGB**

BGH, Urteil vom 22.09.2020 – XI ZR 219/19

DB1347823

S. 392

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Betriebliche Altersversorgung

#### **Teuerungsanpassung der Betriebsrenten in 2021**

Michael Kelwing, München/R. / Gerd Ringwald, Stuttgart

DB1354722 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 396

### KOMPAKT

Arbeitszeitrecht

#### **Schriftform und weitere Wirksamkeitsvoraussetzungen von Wertguthabenvereinbarungen**

Dr. Jochen Koch, Stuttgart

DB1351990

S. 402

Verfahrensrecht

#### **Eigenkündigung - Feststellungsklage des Arbeitgebers unzulässig**

RA Tobias Vöfßing, CIPP/E, Essen

DB1351700

S. 404

## Digital Conference International Tax Summit

- Neuordnung der Besteuerungsrechte
- Auswirkungen auf die Praxis und Erfahrungsberichte zu ICAP
- Workshops zu weiteren Folgen in den Fachgebieten Umsatzsteuer, Verrechnungspreise und M&A
- Praktische Diskussion über die Folgewirkungen von Pillar 1&2

### VERANSTALTUNGSDetails

#### Termin:

28.04 - 29.04.2021,  
jeweils 10 bis 12.30 Uhr

#### Veranstaltungsformat:

Digitale Veranstaltung

#### Teilnahmegebühr:

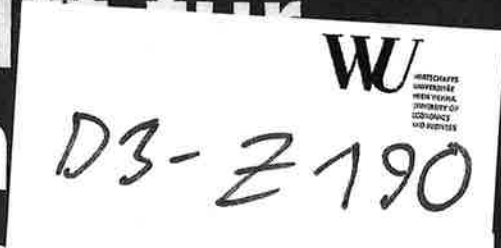
295 € zzgl. MwSt.  
245 € zzgl. MwSt. für Abonnenten  
von DER BETRIEB

Information und Anmeldung: [hbfm.link/internationaltax](https://hbfm.link/internationaltax) | Fon 0211 887-2850 | eMail: [veranstaltungen@fachmedien.de](mailto:veranstaltungen@fachmedien.de)



**BKR**

# Zeitschrift für Bank- und Kapitalmarktrecht



Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Petra Buck-Heeb

Prof. Dr. Jens Koch

Prof. Dr. Philipp Maume

Herausgeber:

Prof. Dr. Markus Artz

Paul H. Assies

Dr. Heiko Beck

Prof. Dr. Jürgen Ellenberger

Dr. Markus Escher

Prof. Dr. Dr. Stefan Grundmann

Dr. Christian Grüneberg

Prof. Dr. Mathias Habersack

Ralf Josten

Dr. Volker Lang

Prof. Dr. Katja Langenbucher

Klaus-M. Löber

Dr. Rainer Metz

Prof. Dr. Sebastian Omlor

Prof. Dr. Dörte Poelzig

Prof. Dr. Patrick Rösler

Prof. Dr. Frank A. Schäfer

Dr. Hanno Teuber

Dr. Wolfgang Weitnauer

Prof. Dr. Stefan Werner

Prof. Dr. Sebastian Mock

**Die verschobene Veröffentlichung von Finanzberichten im Marktmissbrauchsrecht**

61

Juniorprofessorin Dr. Claire Anna Feldhusen

**Verzinsung bei Sparverträgen**

69

Dr. Kai Zahrte

**Aktuelle Entwicklungen im Zahlungsdienstrecht (2019-2020)**

79

Joel El-Qalqili/Maximilian Offinger

**Zebras, Einhörner und die rechtlichen Rahmenbedingungen für die Finanzierung nachhaltiger Start-ups**

86

Dr. Holger Schelling/Dr. Catharina S. von Berg

**Die Angemessenheit des Entgelts für Pfändungsschutz- und Basiskonten**

94

BGH, Urt. v. 27.10.2020 – XI ZR 498/19

**Kaskadenverweis in Widerrufsinformation – mit Anmerkung Deiß/Graf**

100

BGH, Urt. v. 22.9.2020 – XI ZR 39/19

**Haftung bei Mistrade – mit Anmerkung U. Schäfer**

108

OLG Celle, Hinweisbeschl. v. 17.11.2020 – 3 U 122/20

**Haftung bei CEO-Fraud**

114

**bkr.beck.de****BKR**Bank- und  
Kapitalmarktrecht**2/2021**

21. Jahrgang

Seite 61 bis 120, 18. Februar 2021



K150202102



### ■ Aufsätze

- Prof. Dr. Sebastian Mock **Die verschobene Veröffentlichung von Finanzberichten im Marktmissbrauchsrecht** 61
- Das Recht der Finanzberichterstattung hat sich in den beiden vergangenen Jahrzehnten zunehmend vom klassischen Bilanzrecht entfernt und zahlreiche Besonderheiten herausgebildet. Eine solche Besonderheit stellt das in der Wissenschaft wenig untersuchte Verhältnis zum Marktmissbrauchsrecht dar. Mit dem Wirecard-Skandal ist auch dieses jedenfalls im Hinblick auf die Verschiebung der Veröffentlichung von Finanzberichten in den Mittelpunkt der Diskussion geraten. Der Beitrag untersucht, welche allgemeinen Rahmenbedingungen für die Verschiebung von Finanzberichten gelten und inwiefern das Marktmissbrauchsrecht diese Vorgaben überlagert.
- Juniorprofessorin  
Dr. Claire Anna Feldhusen **Verzinsung bei Sparverträgen** 69
- Sparverträge wurden in der rechtswissenschaftlichen Literatur bisher eher stiefmütterlich behandelt. Sie hatten weder einen eigenen Platz im Regime der originär geregelten Vertragstypen des BGB erhalten noch wurden sie von der Verbraucherschutzgesetzgebung aufgegriffen. Der Schutz des Sparers war allenfalls Grundlage aufsichtsrechtlicher Vorschriften. Während in Zeiten einer stetig ansteigenden Inflationsrate Verbraucher mit älteren Sparverträgen bei parallelen Zinsentwicklungen im Aktiv- und Passivgeschäft der Kreditinstitute genauso wie von Neuabschlüssen im Kreditgeschäft profitieren konnten, verringerte sich die Gewinnmarge der Kreditinstitute mit der inzwischen langandauernden Niedrigzinsphase. Die Negativzinsen in der Refinanzierung ließen Altsparsparverträge für Kreditinstitute letztlich zu einer Last werden. Die Frage, ob unbefristete und variabel verzinsten Sparverträge ordentlich kündbar sind, ist mittlerweile höchststrichtrichlich entschieden. Das aber klärt noch nicht die Rechtsfolgen fehlerhafter Zinsanpassungen auf der Grundlage unwirksamer Zinsanpassungsklauseln gem. § 308 Nr. 4 BGB. In der rechtswissenschaftlichen Debatte konkurrieren ein Zinszahlungs-, ein Neuberechnungs-, ein Nachzahlungsanspruch und ein Anspruch auf Zinsanpassung oder Zinsgutschrift. Neben den maßgeblichen Anpassungsparametern ist vor allem umstritten, wann solche Ansprüche verjähren. Möglich erscheint ein Zinsanspruch, der erst mit dem Auszahlungsanspruch fällig wird, sodass die Anspruchsentstehung und damit der Verjährungsbeginn gem. § 199 Abs. 1 Nr. 1 BGB auf den Zeitpunkt der Vertragsbeendigung zu datieren wäre. Die Vorschriften des BGB sind auf die Vertragskonstellation bei Sparverträgen nicht zugeschnitten. Damit ist der Rechtsanwender dazu aufgefordert, normative Wertungen und Privatautonomie wie ein Puzzle zu einem kohärenten Regelungssystem für Sparverträge mit den Mitteln der Vertragsauslegung zusammenzusetzen.
- Ministerialrat  
Dr. Kai Zahrte **Aktuelle Entwicklungen im Zahlungsdiensterecht (2019-2020)** 79
- Ende 2019 sind die letzten Vorgaben der zweiten Zahlungsdiensterrichtlinie in Deutschland umgesetzt worden. Inzwischen existieren erste Urteile zum neuen Recht. Der Aufsatz gibt einen Überblick über die ergangenen Entscheidungen unter Berücksichtigung neuer Geschäftsmodelle und innovativer Bezahlmethoden. Einen Schwerpunkt bildet dabei die Spruchpraxis zu Bepreisung, Haftung und Wettbewerbsrecht.
- Joel El-Qalqili,  
LL. M. (Fletcher)/  
Maximilian Offinger **Zebras, Einhörner und die rechtlichen Rahmenbedingungen für die Finanzierung nachhaltiger Start-ups** 86
- Trotz Corona-Pandemie floriert der Venture Capital-Markt derzeit wie kaum ein anderer Sektor. Die Liste der deutschen „Einhörner“ wächst, doch mit ihr auch Kritik am Konzept des Einhorns. Die

Autoren El-Qalqili und Offinger stellen den Gegenbegriff des „Zebras“ vor. Sie besprechen rechtliche Rahmenbedingungen, die für die Finanzierung nachhaltiger Start-ups möglich und sinnvoll sind. Dabei werden sowohl alternative Strukturen auf Unternehmensebene als auch alternative Finanzierungsinstrumente und deren rechtliche Auswirkungen auf potenzielle Investoren aufgezeigt.

Dr. Holger Schelling,  
LL.M (Harvard)/  
Dr. Catharina S. von Berg,  
MJur (Oxon)

## Die Angemessenheit des Entgelts für Pfändungsschutz- und Basiskonten

94

Mit der Basiskonten-Entscheidung führt der BGH seine Rechtsprechung zu Kontoentgelten in Anschluss an die P-Konten-Entscheidung weiter fort. Nach der Basiskonten-Entscheidung dürfen basiskontenspezifische Kosten in Zukunft wohl nicht mehr allein auf Inhaber von Basiskonten umgelegt werden. Damit nimmt der BGH einen weiteren Eingriff in die Preisgestaltung durch Kreditinstitute vor. Der vorliegende Beitrag setzt beide Entscheidungen zueinander ins Verhältnis und unternimmt eine kritische Würdigung der vom BGH aufgestellten Schranken der Preisgestaltung bei Basiskonten vor dem Hintergrund der Voraussetzung der „Angemessenheit“ des Entgeltes nach § 41 Abs. 2 ZKG.

## Info

## Bericht zum 17. Tag des Bank- und Kapitalmarktrechts

118

## Rechtsprechung

### Kreditrecht

- |     |                           |   |     |
|-----|---------------------------|---|-----|
| BGH | 27.10.2020 – XI ZR 498/19 | Kaskadenverweis in Widerrufsinformation mit Anmerkung v. Dr. Johannes Deiß/Johanna Graf                           | 100 |
| BGH | 27.10.2020 – XI ZR 525/19 | Widerruf eines Verbraucherdarlehensvertrages bei Kfz-Finanzierung mit Anmerkung v. Dr. Johannes Deiß/Johanna Graf | 106 |

### Kapitalmarktrecht

- |     |                         |   |     |
|-----|-------------------------|---|-----|
| BGH | 22.9.2020 – XI ZR 39/19 | Haftung bei Mistrade mit Anmerkung v. Dr. Ulrike A. Schäfer | 108 |
|-----|-------------------------|---|-----|

### Zahlungsverkehrsrecht

- |           |                         |                       |     |
|-----------|-------------------------|-----------------------|-----|
| OLG Celle | 17.11.2020 – 3 U 122/20 | Haftung bei CEO-Fraud | 114 |
|-----------|-------------------------|-----------------------|-----|

ISSN 1617-7223

### BKR – Zeitschrift für Bank- und Kapitalmarktrecht

#### Schriftleitung:

Prof. Dr. Philipp Maume, S.J.D. (La Trobe)  
(Vi.S.d.P.)  
Professur für Corporate Governance and  
Capital Markets Law  
Technische Universität München  
Arcisstraße 21, 80333 München  
Telefon: (089) 2 89-2 84 06  
E-Mail: bkr@beck.de

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

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

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 Mün-

chen, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München.

Media-Beratung: Telefon (089) 3 81 89-687, Telefax (089) 3 81 89-589.  
Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (089) 3 81 89-604, Telefax (089) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Mehling.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Tel.: (089) 3 81 89-0, Telefax: (089) 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 2021:** Jährlich 469,- € (inkl. MwSt.). Einzelheft: 47,- € (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitel und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

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

#### KundenServiceCenter:

Telefon: (089) 3 81 89-750,  
Telefax: (089) 3 81 89-358,  
E-Mail: kundenservice@beck.de

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

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

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

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

CO<sub>2</sub>  
neutral  
chbeck.de/nachhaltig