

Februar 2021 / Heft 1, Seiten 1–140 (9. Jahrgang)



- 1 Editorial: Technologieneutralität des Urheberrechts fördert Green IT  
5 Kurznachrichten und -beiträge (zusammengestellt von Peter Burgstaller)

**Aufsätze**

- 8 Zum Anpassungsbedarf für Parodien, Karikaturen und Pastiches im österreichischen Urheberrechtsgesetz  
Clemens Bernsteiner  
17 Von der Verwendung von Communities – Eine rechtliche Verortung  
Verena Ehrnberger  
24 Betrachtungen zum AMAS-Algorithmus  
Andreas Gerhartl  
30 Die zivilrechtliche Haftung der Geschäftsleitung für Datenschutzverstöße  
Alexander Höller und Alexander Weber  
36 Das Auskunftsrecht nach Art 15 DSGVO als erweiterte Form der Akteneinsicht?  
Thorsten Holzer  
40 Wird Selbstkontrolle wirklich wirkungsvoll werden?  
Michael R. Kogler  
48 Zur Kennzeichnungspflicht von Werbeeinhalten in digitalen Kommunikationsmedien in Österreich und Deutschland – Eine vergleichende Analyse unter Berücksichtigung der deutschen Rechtsprechung zum „Influencer Marketing“  
Tobias Weidinger

**Judikaturspiegel**

- 56 Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZIIR-Slg 2021/1 – 2021/28)

**Judikatur**

- 62 Datenschutzrecht  
94 E-Commerce Recht  
107 Lauterkeits- und Immaterialgüterrecht  
119 Persönlichkeits- und Medienrecht

**EuGH Vorlagefragen**

**Service-Teil**

Herausgeberredaktion: P. Burgstaller, C. Thiele  
Herausgeber: T. Höhne, A. Wiebe

# INHALT



## EDITORIAL

- 1      Technologieneutralität des Urheberrechts fördert Green IT

## KURZNACHRICHTEN UND -BEITRÄGE / TAGUNGSBERICHTE

- 5      Kurznachrichten  
Peter Burgstaller
- 6      UPDATE zum Tragen einer den Mund- und Nasenbereich abdeckende (und eng anliegende) mechanische Schutzvorrichtung  
Jessica Wagner

## AUFSÄTZE

- 8      Zum Anpassungsbedarf für Parodien, Karikaturen und Pastiches im österreichischen Urheberrechtsgesetz  
Clemens Bernsteiner
- 17     Von der Verwendung von Communities – Eine rechtliche Verortung  
Verena Ehrnberger
- 24     Betrachtungen zum AMAS-Algorithmus  
Andreas Gerhartl
- 30     Die zivilrechtliche Haftung der Geschäftsleitung für Datenschutzverstöße  
Alexander Höller und Alexander Weber
- 36     Das Auskunftsrecht nach Art 15 DSGVO als erweiterte Form der Akteneinsicht?  
Thorsten Holzer
- 40     Wird Selbstkontrolle wirklich wirkungsvoll werden?  
Michael R. Kogler
- 48     Zur Kennzeichnungspflicht von Werbeinhalten in digitalen Kommunikationsmedien in Österreich und Deutschland – Eine vergleichende Analyse unter Berücksichtigung der deutschen Rechtsprechung zum „Influencer Marketing“  
Tobias Weidinger

## JUDIKATURSPIEGEL

- 56     Sammlung ausgewählter informationsrechtlicher Entscheidungen österreichischer, deutscher und europäischer Spruchkörper (ZiIR-Slg 2021/1 – 2021/28)

## JUDIKATUR

### DATENSCHUTZRECHT

- 62     DSB: Teilablehnung einer Auskunft bei hoheitlich tätigen Verantwortlichen zulässig  
DSB Bescheid vom 12.11.2020, 2020-0.697.744 (nrk) – *AMS Rechtsbeistand* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 68     DSB: Wiener Contact-Tracing Gästeregistrierung datenschutzwidrig  
DSB Bescheid vom 23.11.2020, DSB-D124.3093 (nrk) – *Gästeregistrierung* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 77     BVwG: AMS-Algorithmus datenschutzkonform  
BVwG Erkenntnis vom 18.12.2020, W256 2235360-1 – *Arbeitsmarktchancen Assistenz-System (AMAS II)* (Anmerkung von Andreas Gerhartl)
- 85     BVwG: Aufhebung des Bußgeldbescheides gegen die Österreichische Post AG wegen Formalfehler  
BVwG Erkenntnis vom 26.11.2020, W258 2227269-1/14E (nrk) – *Politische Affinität II* (Anmerkung von Clemens Thiele)

## E-COMMERCE RECHT

- 94 OGH: Auskunftsanspruch gegen Web-Mail-Dienst  
OGH Urteil vom 20.5.2020, 6 Ob 226/19g – *Hochgradig gestört* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 101 BG Thalgau: Nutzerdatenherausgabe bei Google Business  
BG Thalgau Urteil vom 28.10.2020, 2 C 252/19t – *Negativer Google Business Eintrag II* (Anmerkung von Clemens Thiele)

## LAUTERKEITS- UND IMMATERIALGÜTERRECHT

- 107 OGH: Live-Stream Wiedergabe und Online-Videorecording  
OGH Beschluss vom 22.9.2020, 4 Ob 149/20w – *DREI TV*
- 113 EuGH: Elektronische Vorlage von Werken bei Gericht keine öffentliche Wiedergabe  
EuGH Urteil vom 28.10.2020, C-637/19 – *BY/CX (Fotografischer Beweis)* (Anmerkung von Clemens Thiele)

## PERSÖNLICHKEITS- UND MEDIENRECHT

- 119 LG Wels: Cybermobbing durch Fake Profile  
LG Wels Beschluss vom 19.11.2020, 24 Bl 31/20i – *Fake Profile und Sex-Chats* (Anmerkung von Clemens Thiele)
- 128 VwGH: Sendungstitel und das rundfunkrechtliche Objektivitätsgebot  
VwGH Beschluss vom 5.2.2020, Ra 2020/03/0009, 0010 – *Süßes Gift* (Anmerkung von Clemens Thiele)

## EuGH VORLAGEFRAGEN

## SERVICE-TEIL

- 134 Rezensionen
- 137 Bücherliste
- 138 Herausgeberredaktion / Herausgeber / Beirat
- 139 Autoren
- U3 Impressum

Zitierbeispiele:

Heft 1/2013 – Heft 2/2015:

*Burgstaller*, ZIR 2015, 25; ZIR-Slg 2015/61, 143

Heft 3/2015 ff:

*Burgstaller*, ZIIR 2015, 233; ZIIR-Slg 2015/62, 273

## FOKUS Sanierung

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z325  
+ 1 Bail.

### • ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung

**Geschäftsführerhaftung in Altfällen – Anwendungsbereich des § 64 GmbHG bzw. § 15b InsO (S. 413)**  
von Dr. Franziska Hackenberg, Halle, und Rechtsanwalt Daniel Beck, Mannheim

### • ZInsO FOKUS – Sanierung in der Insolvenz

**Aktuelle Entwicklungen zum Betriebsübergang in der Insolvenz (S. 418)**  
von Rechtsanwalt Dr. Patrick Mückl, Düsseldorf und Rechtsanwältin Mareike Götte, Düsseldorf

**Fragen der insolvenzgerichtlichen Vorprüfung von Insolvenzplänen (S. 424)**  
von Professor Dr. Stefan Smid, Kiel

**Kein Rechtsmittel für nicht teilnehmende Anleihegläubiger an der vom Insolvenzgericht einberufenden Anleihegläubigerversammlung (S. 430)**  
von Rechtsanwalt Sascha Borowski, Düsseldorf

**Entsprechende Anwendung oder nicht, das ist hier die Frage – Das zentrale Schutzschriftenregister nach § 945a ZPO in der Insolvenzordnung (S. 433)**  
von Richter am Amtsgericht Dr. Holger Büttner, Leipzig

### • ZInsO FOKUS – Rechtsprechungsreport

**Schadensersatz wegen Anlegertäuschung/Bilanzmanipulation (S. 443)**  
OLG Düsseldorf, Urt. v. 20.5.2020 – 14 U 30/19

**Vorprüfung einer vom Schuldner aktualisierten Fassung eines Insolvenzplans (S. 456)**  
LG Mannheim, Beschl. v. 24.7.2020 – 4 T 127/17

**Kein Rechtsmittel für nicht teilnehmende Anleihegläubiger an der vom Insolvenzgericht einberufenden Anleihegläubigerversammlung (S. 458)**  
LG Rostock, Beschl. v. 25.1.2021 – 4 T 13/21

**Zulässige Kriterien der Bildung einer Gruppe der Kleingläubiger (S. 460)**  
AG Ludwigshafen am Rhein, Beschl. v. 26.1.2021 – 3a IN 139/19 LU

**Einordnung von Einkommensteuerforderungen als Masseverbindlichkeit (S. 462)**  
FG Düsseldorf, Urt. v. 19.11.2020 – 14 K 303/18 E

Schriftleitung: Andreas Ziegenhagen

Carl Heymanns Verlag



**Herausgeber:**

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

**Inhaltsverzeichnis****ZInsO FOKUS – Hintergründe und Aktuelles****ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 9/2021****ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung**

**Geschäftsführerhaftung in Altfällen – Anwendungsbereich des § 64 GmbHG bzw. § 15b InsO** ..... 413  
 von Dr. Franziska Hackenberg, Halle, und Rechtsanwalt Daniel Beck, Mannheim

**ZInsO FOKUS – Sanierung in der Insolvenz**

**Aktuelle Entwicklungen zum Betriebsübergang in der Insolvenz** ..... 418  
 von Rechtsanwalt Dr. Patrick Mückl, Düsseldorf und Rechtsanwältin Mareike Götte, Düsseldorf

**Fragen der insolvenzgerichtlichen Vorprüfung von Insolvenzplänen** ..... 424  
 von Professor Dr. Stefan Smid, Kiel

**Kein Rechtsmittel für nicht teilnehmende Anleihegläubiger an der vom Insolvenzgericht einberufenen Anleihegläubigerversammlung** ..... 430  
 von Rechtsanwalt Sascha Borowski, Düsseldorf

**Entsprechende Anwendung oder nicht, das ist hier die Frage – Das zentrale Schutzschriftenregister nach § 945a ZPO in der Insolvenzordnung** ..... 433  
 von Richter am Amtsgericht Dr. Holger Büttner, Leipzig

**ZInsO FOKUS – Rechtsprechungsreport**

**Schadensersatz wegen Anlegertäuschung/Bilanzmanipulation** ..... 443  
 OLG Düsseldorf, Urt. v. 20.5.2020 – 14 U 30/19

**Vorprüfung einer vom Schuldner aktualisierten Fassung eines Insolvenzplans** ..... 456  
 LG Mannheim, Beschl. v. 24.7.2020 – 4 T 127/17

**Kein Rechtsmittel für nicht teilnehmende Anleihegläubiger an der vom Insolvenzgericht einberufenen Anleihegläubigerversammlung** ..... 458  
 LG Rostock, Beschl. v. 25.1.2021 – 4 T 13/21

**Zulässige Kriterien der Bildung einer Gruppe der Kleingläubiger** ..... 460  
 AG Ludwigshafen am Rhein, Beschl. v. 26.1.2021 – 3a IN 139/19 LU

**Einordnung von Einkommensteuerforderungen als Masseverbindlichkeit** ..... 462  
 FG Düsseldorf, Urt. v. 19.11.2020 – 14 K 303/18 E

Zeitschrift für

# VERBRAUCHER- RECHT

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

03-2295

Chefredakteurin **Petra Leupold**Redaktion **Wilma Dehn, Alexander Klauser,  
Paul Oberhammer, Alexander Schopper**

Jänner 2021

01

1 – 36

Beiträge

## Modernisierung des Verbraucher- rechts (Teil I) *Georg Kodek und Petra Leupold* ↻ 4

Zustimmungsfiktion reloaded: Der EuGH hat gesprochen!  
*Stephan Foglar-Deinhardstein* ↻ 9

Zur (Un-)Wirksamkeit einer datenschutzrechtlichen Einwilligung  
in Allgemeinen Geschäftsbedingungen *Alexander Höller* ↻ 14

Rechtsprechung

## Gewährleistung: Mangelerhebungs- kosten bei Smartphone

*Daphne Aichberger-Beig* ↻ 19

Gewährleistung: Merkantiler Minderwert nach Reparatur ↻ 19

Rechtsfolgen missbräuchlicher Zinsgleitklausel ↻ 18

Lebensversicherung: Fondsverluste bei Spättritt ↻ 30

Lebensversicherung: Verjährung der Vergütungszinsen  
bei Spättritt *Peter Konwitschka* ↻ 31

|   |              |
|---|--------------|
| → Editorial. . . . .  | 1            |
| <b>Procedural Justice ante portas?</b><br><i>Von Petra Leupold</i>  |              |
| <br><b>VbR-Aktuell. . . . .</b>   | <br><b>3</b> |
| <br><b>Beiträge</b>   |              |
| → Modernisierung des Verbraucherrechts (Teil I) . . . . .   | 4            |
| <b>Neuerungen durch die Omnibus-Richtlinie</b><br><i>Von Georg Kodek und Petra Leupold</i>                        |              |
| → Zustimmungsfiktion reloaded: Der EuGH hat gesprochen! . . . . .   | 9            |
| <b>Besprechung der EuGH-Entscheidung C-287/19, DenizBank</b><br><i>Von Stephan Foglar-Deinhardstein</i>           |              |
| → Zur (Un-)Wirksamkeit einer datenschutzrechtlichen Einwilligung<br>in Allgemeinen Geschäftsbedingungen . . . . . | 14           |
| <b>Zugleich eine Besprechung von EuGH 11. 11. 2020, C-61/19, Orange România</b><br><i>Von Alexander Höller</i>    |              |
| <br><b>Rechtsprechung</b>   |              |
| → AGB-Recht . . . . .   | 18           |
| → Allgemeines Verbraucherrecht . . . . .  | 19           |
| → Bankrecht . . . . .   | 22           |
| → Gesellschaftsrecht . . . . .  | 25           |
| → Datenschutzrecht . . . . .  | 29           |
| → Versicherungsrecht . . . . .  | 30           |
| → Zivilverfahrensrecht . . . . .  | 35           |
| <br><b>Standards</b>  |              |
| → Impressum . . . . .   | 1            |
| → Literaturreisenschau . . . . .  | 36           |
| → Veranstaltung & Seminare . . . . .  | 36           |
| <br><b>Beilage</b>  |              |
| → Jahresregister 2019–2020  |              |

## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht

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)

Mit Beilage:  
Jahresregister 2020

- 405** WOLFGANG BÜSCHER  
Aus der Rechtsprechung des EuGH und des BGH  
zum Lauterkeitsrecht seit Ende 2019
- 426** HELMUT KÖHLER  
Einheitlicher, gespaltener oder funktionaler  
Mitbewerberbegriff im UWG?
- 435** WINFRIED TILMANN  
Weitere Verfassungsbeschwerde gegen das  
EPGÜ-Ratifizierungsgesetz?
- 440** HUBERTUS SCHACHT  
Unverhältnismäßigkeit und Verletzerverhalten
- 447** ARTUR-AXEL WANDTKE/LAURA LEIDL  
Die dogmatische Trennung zwischen Herstellungs-  
und Nutzungsvergütung im Arbeitsverhältnis nach  
der DSM-RL
- 466** LG München I  
EuGH-Vorlage zur Notwendigkeit einer erstinstanz-  
lichen Einspruchs- oder Nichtigkeitsentscheidung  
vor Erlass einer e. V. – Rechtsbestand im Verfügungs-  
verfahren (m. Anm. Kühnen)
- 482** BGH  
Echte Anspruchskonkurrenz zwischen Olympia-  
schutzgesetz und Markengesetz – RETROLYMPICS
- 505** OLG Köln  
Erlass einer einstweiligen Verfügung wegen  
unlauterer Herkunftstäuschung ohne Anhörung  
des Gegners – Dairygold

# 3/2021

Seiten 405 bis 524 · 123. Jahrgang · März 2021  
München · Frankfurt am Main

Herausgegeben von Joachim Bornkamm und  
Ansgar Ohly  
in Gemeinschaft mit Josef Drexler und Reto Hilty

**3/2021**

Seiten 405–524  
123. Jahrgang – März 2021



INHALT

- AUFSÄTZE**
- 405** WOLFGANG BÜSCHER  
Aus der Rechtsprechung des EuGH und des BGH zum Lauterkeitsrecht seit Ende 2019
- 426** HELMUT KÖHLER  
Einheitlicher, gespaltener oder funktionaler Mitbewerberbegriff im UWG? Zugleich Besprechung der Entscheidung „Zweitmarkt für Lebensversicherungen“ des BGH
- 435** WINFRIED TILMANN  
Weitere Verfassungsbeschwerde gegen das EPGÜ-Ratifizierungsgesetz?
- 440** HUBERTUS SCHACHT  
Unverhältnismäßigkeit und Verletzerverhalten
- 447** ARTUR-AXEL WANDTKE/LAURA LEIDL  
Die dogmatische Trennung zwischen Herstellungs- und Nutzungsvergütung im Arbeitsverhältnis nach der DSM-RL

- REPORT**
- 453** HENRIKE WEIDEN  
Aktuelle Berichte – März 2021

- MITTEILUNGEN**
- 456** Stellungnahme des Fachausschusses für Wettbewerbs- und Markenrecht der GRUR zum Referentenentwurf des BMJV zum Entwurf eines Gesetzes zur Stärkung des Verbraucherschutzes im Wettbewerbs- und Gewerberecht

- BUCHBESPRECHUNGEN**
- 461** Annette Kur/Verena von Bomhard/Friedrich Albrecht (Hrsg.): Markengesetz, Verordnung über die Unionsmarke, 3. Aufl. (Bingener)

**RECHTSPRECHUNG**

- PATENTRECHT**
- 462** BGH 3.11.20 – X ZR 85/19  
Reichweite der Konzentrationsmaxime bei zweiter Patentverletzungsklage – **Fensterflügel**
- 466** LG München I 19.1.21 – 21 O 16782/20  
EuGH-Vorlage zur Notwendigkeit einer erstinstanzlichen Einspruchs- oder Nichtigkeitsentscheidung vor Erlass einer e. V. – **Rechtsbestand im Verfügungsverfahren (m. Anm. Thomas Kühnen, S. 468)**

- URHEBERRECHT**
- 470** BGH 10.12.20 – I ZR 153/17  
Umfang der von Videoplattformen geschuldeten Auskunft über Benutzer – **YouTube-Drittauskunft II**

- DESIGNRECHT**
- 473** BGH 7.10.20 – I ZR 137/19  
Schutzfähigkeit eines Erzeugnisses als Geschmacksmuster und als Patent – **Papierspender**

- MARKENRECHT **478** BGH 19.11.20 – I ZR 27/19  
EuGH-Vorlage zur Wirksamkeit einer Nichtangriffsabrede – **Nichtangriffsabrede**
- 482** BGH 26.11.20 – I ZB 6/20  
Echte Anspruchskonkurrenz zwischen Olympiaschutzgesetz und Marken-  
gesetz – **RETROLYMPICS**
- KENNZEICHENRECHT **490** EuGH 17.12.20 – C-490/19  
Voraussetzungen für irreführende Übernahme des Erscheinungsbilds  
einer g. U. – **Verband/Société Fromagère du Livradois [Morbier]**
- WETTBEWERBSRECHT **493** EuGH 21.10.20 – C-529/19  
Kein Widerrufsrecht bei individuell hergestellter Ware – **Möbel Kraft/ML**
- 495** EuGH 8.10.20 – C-641/19  
Nur anteilige Mitgliedschaftsgebühr bei Widerruf des Vertrags mit Parship  
– **EU/PE Digital**
- 497** BGH 5.11.20 – I ZR 234/19  
Einheitliche Auslegung des Mitbewerberbegriffs – **Zweitmarkt für Lebens-  
versicherungen**
- 505** OLG Köln 14.8.20 – 6 U 4/20  
Erlass einer einstweiligen Verfügung wegen unlauterer Herkunftstäuschung  
ohne Anhörung des Gegners – **Dairygold**
- LEBENSMITTELRECHT **510** EuGH 17.12.20 – C-667/19  
Klare Informationen über Angabe des „Verwendungszwecks“ eines  
kosmetischen Mittels – **A. M./E. M.**
- HEILMITTELWERBERECHT **513** BGH 5.11.20 – I ZR 204/19  
Unzulässige Werbung mit therapeutischer Wirkung bei Fehlen human-  
pharmakologischer Untersuchungen – **Sinupret**
- VERFAHRENSRECHT **517** BVerfG 23.9.20 – 1 BvR 1617/20  
Verstoß gegen prozessuale Waffengleichheit im äußerungsrechtlichen  
Eilverfahren – **Mitgliedschaft in rechtsextremem Verein**
- 518** BVerfG 22.12.20 – 1 BvR 2740/20  
Prozessuale Waffengleichheit im äußerungsrechtlichen Eilverfahren vor  
Fachgerichten – **Presseerklärung zu Ex-Nationalspieler**
- 521** BGH 17.11.20 – X ZR 3/19  
Bemessung Gebührenstreitwert und Beschwer bei auf UKlaG gestützter  
Klage eines Wirtschaftsverbands – **UKlaG-Streitwert**
- 522** BGH 15.12.20 – KVZ 90/20  
Voraussetzungen für „Hängebeschlüsse“ im Kartellverwaltungsverfahren  
– **Facebook II**

- V** Aus dem Inhalt der GRUR-Familie 3/2021
- VI** GRUR-Aktuell
- XIII** Leitsatzübersicht
- XVI** Impressum

#### HINWEIS

Wir bitten unsere Leser um Beachtung des Jahresregisters 2020, das diesem Heft beigelegt ist.

## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht Rechtsprechungs-Report



Zeitschrift  
der Deutschen  
Vereinigung für  
gewerblichen  
Rechtsschutz  
und Urheberrecht

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

- 97** OLG Düsseldorf  
**Reichweite einer im Besichtigungsverfahren bestehenden Verschwiegenheitsverpflichtung – Servicemodul**
- 101** OLG München  
**Gesamtvertragliche Regelung als Inidz für Angemessenheit – Tablets**
- 103** LG Hamburg  
**Liedtext als unfreie Bearbeitung einer urheberrechtlich geschützten Figur – Hey, Pippi Langstrumpf**
- 115** OLG Düsseldorf  
**Kein Schadensersatz bei unentgeltlicher Lizenzierung – ÖKO-TEST-Label**
- 122** OLG Düsseldorf  
**Erforderliche Produktprüfung bei der Vergabe und Aufrechterhaltung eines Gütesiegels – IVD-Gütesiegel**
- 126** OLG Hamburg  
**Beweiserhebung in Bezug auf die Dämmeigenschaft einer für Fußbodenheizungen verwendeten Isolierhülse – Isolierhülsen**
- 133** OLG Schleswig  
**Preisauszeichnung von in Pfandflaschen oder -gläsern angebotener Ware im Lebensmitteleinzelhandel – Pfandgläser**
- 138** OLG Düsseldorf  
**Informationspflichten beim Vertrieb von Lebensmitteln im Fernabsatz – Eishörnchen**

# 3/2021

Seiten 97 bis 144 · 21. Jahrgang · März 2021  
München · Frankfurt am Main



## INHALT

### RECHTSPRECHUNG

#### PATENT- UND GEBRAUCHSMUSTERRECHT

- 97** OLG Düsseldorf 18.1.2021 – 2 W 24/20  
Reichweite einer im Besichtigungsverfahren bestehenden Verschwiegenheits-  
verpflichtung – **Servicemodul**
- 100** BPatG 12.10.2020 – 35 W (pat) 434/18  
Beschränkte Verteidigung eines Gebrauchsmusters  
– **Grill und Holzkohlekommer (Ls.)**

#### URHEBERRECHT

- 101** OLG München 10.7.2020 – 6 Sch 44/18 WG  
Gesamtvertragliche Regelung als Inidz für Angemessenheit – **Tablets**
- 103** LG Hamburg 9.12.2020 – 308 O 431/17  
Liedtext als unfreie Bearbeitung einer urheberrechtlich geschützten Figur  
– **Hey, Pippi Langstrumpf**
- 111** AG Düsseldorf 18.6.2020 – 10 C 89/17  
Kostenlast des Anschlussinhabers bei Mitteilung der entlastenden Umstände  
erst im Prozess – **Filesharing (Ls.)**

#### DESIGNRECHT

- 112** BPatG 16.1.2020 – 30 W (pat) 710/17  
Designfähiger Eiskühler mit veränderbarerem Aggregatzustand  
– **Eiswürfel-design**

#### MARKENRECHT

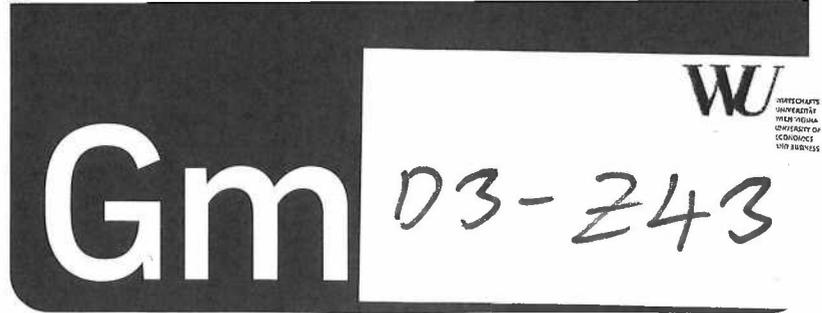
- 115** OLG Düsseldorf 19.11.2020 – I-20 U 152/16  
Kein Schadensersatz bei unentgeltlicher Lizenzierung – **ÖKO-TEST-Label**

#### WETTBEWERBSRECHT

- 120** OLG Frankfurt a. M. 25.6.2020 – 6 U 64/19  
Unlautere Bereitstellung einer App für die Beförderung von Kunden in Taxis  
– **MyTaxi-App**
- 122** OLG Düsseldorf 9.7.2020 – 20 U 123/17  
Erforderliche Produktprüfung bei der Vergabe und Aufrechterhaltung eines  
Gütesiegels – **IVD-Gütesiegel**
- 124** OLG Frankfurt a. M. 20.8.2020 – 6 U 270/19  
Unlautere Werbung mit Bewertungen auf Social-Media-Plattformen  
– **Whirlpoolverlosung**

- 126** OLG Hamburg 26.11.2020 – 15 U 83/20  
Beweiserhebung in Bezug auf die Dämmeigenschaft einer für Fußboden-  
heizungen verwendeten Isolierhülle – **Isolierhülsen**
- 130** OLG Hamm 28.5.2020 – 4 U 82/19  
Anwendbarkeit der Verbraucherschützenden telekommunikationsrecht-  
lichen Regelungen auf Nebenbestimmungen eines Mietvertrags  
– **Mietergrundversorgung mit TV**
- 133** OLG Schleswig 30.7.2020 – 6 U 49/19  
Preisauszeichnung von in Pfandflaschen oder -gläsern angebotener Ware  
im Lebensmitteleinzelhandel – **Pfandgläser**

- LEBENSMITTELRECHT **138** OLG Düsseldorf 7.5.2020 – 15 U 82/19  
Informationspflichten beim Vertrieb von Lebensmitteln im Fernabsatz  
– **Eishörnchen**
- 143** OLG Frankfurt a. M. 11.9.2020 – 6 W 95/20  
Zulässige Herkunftsangaben für Schaumwein – **Italian Rosé**



# GmbH Rundschau

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

Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

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

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

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

|                            |   |     |
|----------------------------|---|-----|
| <b>Aufsätze &gt;</b>       | <b>Jessica Schmidt</b> – Brexit: Implikationen des EU-UK TCA im Bereich des Gesellschaftsrechts .....   | 229 |
|                            | <b>Micha Brechtel / Elias Kehrel</b> – Das nachvertragliche Wettbewerbsverbot des GmbH-Geschäftsführers bei Insolvenz und Unternehmensstilllegung .....   | 240 |
|                            | <b>Ralf Neumann / Kathrin Höffer</b> – Änderung des § 10a GewStG durch das JStG 2020 mit dem Ziel einer entsprechenden Anwendbarkeit des § 8d KStG bei der Gewerbesteuer .....  | 247 |
| <b>Rechtsprechung &gt;</b> | <b>Kommanditistenhaftung:</b> Zur persönlichen Haftung des Kommanditisten nach §§ 171, 172 Abs. 4, § 161 Abs. 2, § 128 HGB bei Insolvenz der Gesellschaft (BGH, Urt. v. 15.12.2020 – II ZR 108/19) .....  | 252 |
|                            | <b>Geschäftsführer:</b> Zum Missbrauch der Vertretungsmacht durch einen von den Beschränkungen des § 181 BGB befreiten Geschäftsführer (OLG Karlsruhe, Beschl. v. 25.8.2020 – 9 U 29/19, rkr.) .....  | 261 |
|                            | <b>Vorweggenommene Erfolge:</b> Keine Buchwertfortführung bei unentgeltlicher Übertragung des Mitunternehmeranteils; zeitgleiche Veräußerung funktional wesentlichen Sonderbetriebsvermögens an Dritte (BFH, Urt. v. 10.9.2020 – IV R 14/18) <i>m. Anm. Karsten Lorenz / Philipp Claussen</i> ..... | 265 |
|                            | <b>Ertragsteuer:</b> Voraussetzungen der steuerrechtlichen Anerkennung mehrstöckiger Freiberufler-Personengesellschaften (BFH, Urt. v. 4.8.2020 – II R 18/17) <i>m. Anm. Christian Möller</i> .....   | 272 |
| <b>GmbH im Blickpunkt</b>  | <b>Burkhard Binnewies / Sebastian Peters</b> – Mord und Steuerhinterziehung verjähren nicht .....   | R64 |



## GmbHHRundschau



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

### Herausgeber:

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

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

### Herausgeber-Beirat:

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

## Inhalt

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

### Aufsätze

#### **Prof. Dr. Jessica Schmidt, LL.M. (Nottingham) – Brexit: Implikationen des EU-UK TCA im Bereich des Gesellschaftsrechts**

Kurz vor Ablauf des Übergangszeitraums haben die EU und das Vereinigte Königreich (UK) am 30.12.2020 ein Handels- und Kooperationsabkommen (EU-UK Trade and Cooperation Agreement – EU-UK TCA) unterzeichnet, das zum 1.1.2021 vorläufig in Kraft trat. Der Beitrag beleuchtet die Implikationen im Bereich des Gesellschaftsrechts, insbesondere die Konsequenzen für die Anerkennung und rechtliche Behandlung von Gesellschaften sowie die Folgen des Wegfalls der Bindung des UK an das EU-Gesellschaftsrecht. .... 229

#### **Dr. Micha Brechtel / Elias Kehrel – Das nachvertragliche Wettbewerbsverbot des GmbH-Geschäftsführers bei Insolvenz und Unternehmensstilllegung**

Das nachvertragliche Wettbewerbsverbot des GmbH-Geschäftsführers war über die letzten Jahrzehnte hinweg immer wieder Gegenstand intensiver Diskussion in Literatur und Rechtsprechung. Im Vordergrund standen dabei zumeist Fragen der inhaltlichen Ausgestaltung sowie die Problematik der Zahlung von versprochenen Karenzentschädigungen im Fall eines Verzichts auf das Wettbewerbsverbot. Die Verfasser wenden sich dem weniger diskutierten Schicksal der Karenzentschädigung bei einer Insolvenz der Gesellschaft zu und beleuchten dabei insbesondere den Fall, dass mit der Insolvenz eine Unternehmensstilllegung einhergeht und der Geschäftsführer schon aus faktischen Gründen nicht mehr in ein Konkurrenzverhältnis mit der Gesellschaft treten kann. .... 240

#### **Ralf Neumann / Kathrin Höffer – Änderung des § 10a GewStG durch das JStG 2020 mit dem Ziel einer entsprechenden Anwendbarkeit des § 8d KStG bei der Gewerbesteuer**

Das Jahressteuergesetz (JStG) 2020 enthielt eine Vielzahl steuerlicher Anpassungen und sollte u.a. bei der Gewerbesteuer für Klarstellung beim „entsprechenden“ Anwendungsbereich des § 8d KStG sorgen. Die Änderung des § 10a Satz 10 GewStG erschließt sich erst auf den zweiten Blick. Sie betrifft in erster Linie Fallvarianten, in denen neben den gewerbesteuerrechtlichen Fehlbeträgen keine körperschaftsteuerlichen Verluste existieren und damit bislang eine Rettung der von § 8c KStG bedrohten Verluste bei der Gewerbesteuer durch § 8d KStG aufgrund des Gesetzeswortlauts womöglich ausschied. Der Wortlaut der Neuregelung eröffnet allerdings nun eine Folgefrage: Findet § 8d KStG nunmehr auch bei einer der Körperschaft nachgeordneten Mitunternehmerschaft Anwendung, wenn bei dieser gewerbesteuerliche Fehlbeträge durch § 8c KStG gekürzt wurden? .... 247



**Aktionsmodul Gesellschaftsrecht**, die perfekte Online-Bibliothek. Inklusive **Vertragsvorlagen und Muster** auf Basis der LAWLIFT-Technologie: [www.otto-schmidt.de/akgr](http://www.otto-schmidt.de/akgr).

## Inhalt

### Rechtsprechung

#### Gesellschaftsrecht

- Kommanditistenhaftung:** Zur persönlichen Haftung des Kommanditisten nach §§ 171, 172 Abs. 4, § 161 Abs. 2, § 128 HGB bei Insolvenz der Gesellschaft (BGH, Urt. v. 15.12.2020 – II ZR 108/19) ..... 252
- Geschäftsführer:** Zum Missbrauch der Vertretungsmacht durch einen von den Beschränkungen des § 181 BGB befreiten Geschäftsführer (OLG Karlsruhe, Beschl. v. 25.8.2020 – 9 U 29/19) ..... 261

#### Steuerrecht

- Vorweggenommene Erfolge:** Keine Buchwertfortführung bei unentgeltlicher Übertragung des Mitunternehmeranteils und zeitgleicher Veräußerung funktional wesentlichen Sonderbetriebsvermögens an Dritte (BFH, Urt. v. 10.9.2020 – IV R 14/18)  
**m. Anm. Karsten Lorenz/Philipp Claussen** ..... 265
- Ertragsteuer:** Voraussetzungen der steuerrechtlichen Anerkennung mehrstöckiger Freiberufler-Personengesellschaften (BFH, Urt. v. 4.8.2020 – II R 18/17)  
**m. Anm. Christian Möller** ..... 272
- Rechnungslegung:** Zulässigkeit und Umfang einer Bilanzänderung (§ 4 Abs. 2 Satz 2 EStG); Aktivierung eines Anspruchs auf Investitionszulage (BFH, Urt. v. 27.5.2020 – XI R 8/18) ..... 277

### Verwaltungsanweisungen

- Schuldzinsenabzug:** Betrieblicher Schuldzinsenabzug nach § 4 Abs. 4a EStG; Gewinnbegriff und Berücksichtigung außerbilanzieller Korrekturen (BMF, Schr. v. 18.1.2021 – IV C 6 – S 2144/19/10003:004 – DOK 2021/0040649) ..... 284

### GmbHR Report

#### GmbHR im Blickpunkt

- Prof. Dr. Burkhard Binnewies / Dr. Sebastian Peters** – Mord und Steuerhinterziehung verjähren nicht ..... R64

#### Unternehmensrecht

- BGH: Quasinegatorischer Anspruch auf Unterlassung der Nutzung eines baurechtswidrigen Offenstalls für Pferde (*Stephan Ulrich*) ..... R67
- BGH: Widerruf der Anwaltszulassung wegen Vermögensverfalls (*Stephan Ulrich*) ..... R67
- BMF: Schicksal der britischen Limited in Deutschland (*Stephan Ulrich*) ..... R67
- BMJV: Gesetzentwurf zur GbR 2.0 (*Stephan Ulrich*) ..... R68
- Bundesrat: 10. GWB-Novelle erhöht die Anmeldeschwellen der deutschen Fusionskontrolle (*Martin Gramsch*) ..... R68



## Starke Allianz für Ihre Immobilie.

Alle gängigen Formen der Übertragung und Nutzung von Immobilien – verzahnt dargestellt aus steuerlicher und zivilrechtlicher Perspektive.

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

## Inhalt

**Steuer- & Bilanzrecht**

|  |     |
|--|-----|
| BFH: Nachweis der Einlagenrückgewähr im Steuerfestsetzungsverfahren des Anteilseigners bei Ausschüttungen einer EU-Kapitalgesellschaft (Christian Levedag).....                                  | R70 |
| BFH: Besteuerungsbefugnis für Geschäftsführervergütungen und -abfindungen nach dem DBA-Polen 2003 (Christian Levedag).....   | R71 |
| Bundestag: Gesetz zur Verlängerung der Aussetzung der Insolvenzantragspflicht und des Anfechtungsschutzes sowie zur Verlängerung der Steuererklärungsfrist (Georg Geberth / Martin Bartelt)..... | R72 |
| Oberste Finanzbehörden der Länder: Verlängerung der gewerbsteuerlichen Maßnahmen zur Berücksichtigung der Auswirkungen des Corona-Virus (Georg Geberth / Martin Bartelt).....                    | R73 |

**Arbeits- & Sozialrecht**

|  |     |
|--|-----|
| BAG: Vermutung der Benachteiligung (Martin Pröpfer).....           | R73 |
| BAG: Vergütung bei Scheinarbeitsverhältnis (Martin Pröpfer).....   | R73 |
| BAG: Halbierter Nachtzuschlag (Martin Pröpfer).....                | R74 |
| ArbG Siegburg: Streit um Mund-Nase-Bedeckung (Martin Pröpfer)..... | R75 |

**Wirtschafts-Praxis**

|  |     |
|--|-----|
| Studie zu Auswirkungen der Corona-Krise auf die Vergütung (Marianne Gajo)..... | R75 |
|--|-----|

**Zeitschriftenspiegel**

|                         |     |
|-------------------------|-----|
| Gesellschaftsrecht..... | R77 |
| Steuerrecht.....        | R77 |

**Buchbesprechungen**

|   |     |
|---|-----|
| Gustavus, Handelsregisteranmeldung (Julia Bayer)..... | R78 |
|---|-----|

**Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!**

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



# So sanieren Sie.

Dieses neue Handbuch bereitet strukturiert, umfassend und praxisorientiert die gesetzlichen Neuregelungen auf.

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

Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

**Heinz Vallender**

Die Amtsermittlungspflicht nach dem StaRUG S. 165

**Alexander Witfeld**

Die Neufassung von § 55 Abs. 4 InsO durch  
das SanInsFoG S. 173

*BGH, 14. 1. 2021*

Zahlungsunfähigkeit als Beweisanzeichen  
für Benachteiligungsvorsatz des Schuldners S. 184

*BGH, 17. 12. 2020*

Zeitpunkt der Festsetzung der Stimmrechte  
im Erörterungstermin S. 186

*BGH, 10. 12. 2020*

Anfechtbarkeit der Zahlung der Winter-  
beschäftigungsumlage S. 188

*OLG Stuttgart, 11. 1. 2021*

Einsicht eines am Insolvenzverfahren nicht  
beteiligten Dritten in die Insolvenzakte S. 197

*AG Hamburg, 10. 11. 2020*

Hinterlegungsgrund nach Löschung einer  
GmbH wegen Vermögenslosigkeit und vor  
Bestellung von Nachtragsliquidatoren S. 206



*Geschäftsführende Herausgeber:*

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg  
RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Moritz Brinkmann, Bonn  
RA Prof. Dr. Lucas Flöther, Halle  
Prof. Dr. Florian Jacoby, Bielefeld  
Vors. Richter am BGH a. D.  
Prof. Dr. Godehard Kayser, Karlsruhe  
RA Prof. Dr. Christian Pleister, Berlin  
Prof. Dr. Carsten Schäfer, Mannheim

RAin Dr. Alexandra Schluck, Stuttgart  
RA Dr. Jens M. Schmidt, Wuppertal  
Prof. Dr. Dominik Skauradszun, Fulda  
RA Dr. Andreas Spahlinger, Stuttgart  
Prof. Dr. Christoph Thole, Köln  
RA Dr. Lars Westpfahl, Hamburg  
WP/StB Karsten Zabel, Essen

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

*Heinz Vallender, Erfstadt*

Die Amtsermittlungspflicht nach dem StaRUG ..... 165

*Alexander Witfeld, Düsseldorf*

Die Neufassung von § 55 Abs. 4 InsO durch das SanInsFoG ..... 173

### Rechtsprechung

#### Insolvenzrecht

*BGH v. 14. 1. 2021 – IX ZR 33/19*

Zahlungsunfähigkeit als Beweisanzeichen für Benachteiligungsvorsatz des Schuldners ..... 184

*BGH v. 17. 12. 2020 – IX ZB 38/18*

Zeitpunkt der Festsetzung der Stimmrechte im Erörterungstermin ..... 186

Sämtliche Ausgaben auf [zri-online.de](http://zri-online.de) mit komfortabler Suchfunktion – für Abonnenten kostenfrei.

|   |     |
|---|-----|
| Anfechtbarkeit der Zahlung der Winterbeschäftigungsumlage ..... | 188 |
|---|-----|

|   |     |
|---|-----|
| Anforderungen an einen Antrag i. S. d. § 171 Abs. 3 AO bei Pflicht zur Abgabe einer Steuererklärung ..... | 191 |
|---|-----|

|   |     |
|---|-----|
| Einsicht eines am Insolvenzverfahren nicht beteiligten Dritten in die Insolvenzakte ..... | 197 |
|---|-----|

|  |     |
|--|-----|
| Keine Nichtigkeit einer „Dritt-Treuhänder-Abrede“ wegen Sittenwidrigkeit ..... | 200 |
|--|-----|

|   |     |
|---|-----|
| Hinterlegungsgrund nach Löschung einer GmbH wegen Vermögenslosigkeit und vor Bestellung von Nachtragsliquidatoren ..... | 206 |
|---|-----|

RWS-Praktiker-Webinar [§ 5 DStV]

Donnerstag, 11. März 2021 von 9.30 bis 16.30 Uhr

## Haftungsvermeidung in der Corona-Krise

Insolvenz- und steuerrechtliche Chancen und Risiken für Geschäftsleiter und Berater

**NEU!**

**▶ WEBINAR**

Informationen/Anmeldung unter  
[rws-seminare.de/2211361](https://rws-seminare.de/2211361)



### Die Themen

- Dynamische Insolvenzantragsgründe und Überblick über den Werkzeugkasten der Sanierung
  - Insolvenzgründe nach der InsO n.F.
  - Prognosezeitraum Überschuldung in 2021 nach COVInsAG
  - Bedingte Aussetzung der Antragspflichten nach COVInsAG
- Geschäftsleiterhaftung: Erleichterungen und Verschärfungen im Lichte des COVInsAG
  - Neufassung der Haftung für Zahlungen in § 15b InsO n.F.
  - Fortgeltung § 64 GmbHG?
- Steuerrechtliche Möglichkeiten
  - Gesellschafterfinanzierungen unter dem COVInsAG
  - Ertragsteuerliche Folgen eines Restrukturierungsplans und Anwendbarkeit von § 3 a EStG
  - Umsatzsteuerliche Fragen im Restrukturierungsplan
  - Corona-Steuerhilfegesetz I und II
- Beraterhaftung
  - Haftung der Steuerberater in der Rechtsprechung des BGH
  - Haftung der Rechtsanwälte, Steuerberater und Wirtschaftsprüfer nach § 102 StaRUG

### Ihre Referenten



**Daniel Friedemann Fritz** ist Partner der internationalen Wirtschaftskanzlei DENTONS. Er ist Mitglied der Praxisgruppe Restrukturierung und konzentriert sich auf die Bereiche Restrukturierung und Insolvenzrecht. Dabei ist er beratend, persönlich, aber auch vor Gericht tätig. Seine Branchenexpertise umfasst u.a. die Automobil- und Zuliefererindustrie sowie Retail, erneuerbare Energien und Healthcare. Er veröffentlicht und referiert regelmäßig zu Themen des deutschen und europäischen Insolvenzrechts.



Prof. Dr. **Jens M. Schmittmann** lehrt an der FOM Hochschule Essen Allgemeine Betriebswirtschaftslehre, Wirtschafts- und Steuerrecht. Daneben ist er als Rechtsanwalt, Fachanwalt für Insolvenzrecht, Fachanwalt für Handels- und Gesellschaftsrecht, Fachanwalt für Steuerrecht sowie als Steuerberater in Essen tätig und verfügt über eine mehr als 15-jährige Praxis als Insolvenzverwalter. Er ist u.a. Verfasser und Mitherausgeber von *Haftung der Organe in Krise und Insolvenz*, *Das insolvenzrechtliche Mandat*, *Praxis der Insolvenzanfechtung*.

**Teilnahmegebühr:** € 599,00 zzgl. MwSt. (= brutto € 712,81)  
inkl. Teilnehmerunterlagen zum Download

RWS Verlag Kommunikationsforum GmbH & Co. KG · Aachener Str. 222 · 50931 Köln  
Telefon (0221) 400 88 30 · Fax (0221) 400 88 77 · [seminar@rws-verlag.de](mailto:seminar@rws-verlag.de) · [rws-seminare.de](https://rws-seminare.de)



RWS Verlag  
Kommunikationsforum

# DER BETRIEB

9

Seite 405 – 460  
01. März 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

## Magazin

### Gastkommentar

Peter Kindler  
Digitales Gesellschafts-  
und Registerrecht 2022

### Interview

Jan-Hendrik Gnändiger  
Compliance-Management nach  
dem FISG

## Betriebswirtschaft

Alois Paul Knobloch/Florentine Arend  
Anschaffungskosten im Kontext des § 8b KStG – das BFH-Urteil vom  
22.05.2019 – XI R 44/17 zum Aktienwerb über Kaufoptionen (Teil 1) 405

## Steuerrecht

Katrin Dorn  
Drittes-Corona-Steuerhilfegesetz, Sofortabschreibung für digitale Wirtschafts-  
güter und Verlängerung der Steuererklärungsfristen in Beratungsfällen 410

Daniel Simon Schaebs/Katja Hessel/Wilfried Bernhardt  
Agenda für die Steuerverwaltung in Deutschland 412

Prüfungspflichten im Vorsteuervergütungsverfahren (M. Hennigfeld) 422

Bewertung von Sachbezügen nach § 8 Abs. 2 Satz 1 EStG (BMF) 423

Vergütungen i.S.d. § 49 Abs. 1 Nr. 2 Buchst. f und Nr. 6 EStG für die zeitlich  
befristete Überlassung sowie Veräußerung von Rechten, die in ein  
inländisches öffentliches Buch oder Register eingetragen sind (BMF) 424

Keine Auswirkungen auf das Einkommen des nach dem steuerlichen  
Übertragungstichtag verstorbenen Gesellschafters einer KapGes. durch  
deren rückwirkende Verschmelzung auf den Alleingesellschafter (BFH) 431

## Wirtschaftsrecht

Christoph H. Seibt  
Frauen in Leitungsorganen und Führungspositionen – RegE zum  
Zweiten Führungspositionen-Gesetz 438

Beschränkte Kommanditistenhaftung in der Insolvenz  
(G. Seulen/N. Berjasevic) 448

Zur Reichweite der Haftung eines Kommanditisten für Masseverbindlich-  
keiten im Insolvenzverfahren über das Vermögen der KG (BGH) 449

## Arbeitsrecht

Bernd Schiefer  
§ 613a BGB – Problemschwerpunkte und aktuelle Fragen (Teil 1) 453

„Doppelte“ Beteiligungsrechte des Betriebsrats bei dem Einsatz  
von Leiharbeitnehmern (S. Lohse) 458

CTA zur Absicherung von nicht gesetzlich insolvenzgeschützten  
Versorgungsansprüchen (M. Diller) 459

Im Abonnement enthalten:

DER LIVE  
BETRIEB  
Ihre App - täglich aktuell

Owlit  
Suchen. Finden. Wissen.

Handelsblatt  
FACHMEDIEN

# Inhalt

## MAGAZIN

|   |            |
|---|------------|
| <b>Gastkommentar</b><br><i>Peter Kindler</i>    | <b>M4</b>  |
| <b>Kurzbeiträge</b>                             | <b>M8</b>  |
| <b>Anhängige Verfahren</b>                      | <b>M13</b> |
| <b>Meldungen</b>                                | <b>M14</b> |
| <b>Interview</b><br><i>Jan-Hendrik Gnädiger</i> | <b>M18</b> |
| <b>Impressum</b>                                | <b>M22</b> |
| <b>Handelsblatt Gastkommentar</b>               | <b>M24</b> |

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Körperschaftsteuer

#### **Anschaffungskosten im Kontext des § 8b KStG - das BFH-Urteil vom 22.05.2019 - XI R 44/17 zum Aktienerwerb über Kaufoptionen (Teil 1)**

*Prof. Dr. Alois Paul Knobloch / Florentine Arend, M.Sc., beide Saarbrücken*

DB1346158 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 405

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Gewinnermittlung/Umsatzsteuer/Abgabenordnung

#### **Drittes-Corona-Steuerhilfegesetz, Sofortabschreibung für digitale Wirtschaftsgüter und Verlängerung der Steuererklärungsfristen in Beratungsfällen**

*StB Dr. Katrin Dorn, Hamburg*

DB1358041 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 410

Digitalisierung/Abgabenordnung

#### **Agenda für die Steuerverwaltung in Deutschland**

*Dipl.-Fw. (FH) Daniel Simon Schaebs, Berlin / RAin/StBin Katja Hessel, Nürnberg / RA Prof. Dr. Wilfried Bernhardt, Berlin*

DB1356330 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 412

## KOMPAKT

Umsatzsteuer

#### **Prüfungspflichten im Vorsteuervergütungsverfahren**

*RiFG Dr. Michael Hennigfeld, Köln*

DB1354265

S. 422

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Einkommensteuer/Lohnsteuer

#### **Bewertung von Sachbezügen nach § 8 Abs. 2 Satz 1 EStG**

*BMF, Schreiben vom 11.02.2021*

DB1358593

S. 423

Gewinnermittlung/Umsatzsteuer

#### **Pauschbeträge für Sachentnahmen (Eigenverbrauch) 2021**

*BMF, Schreiben vom 11.02.2021*

DB1358594

S. 424

Internationales Steuerrecht

#### **Vergütungen i.S.d. § 49 Abs. 1 Nr. 2 Buchst. f und Nr. 6 EStG für die zeitlich befristete Überlassung sowie Veräußerung von Rechten, die in ein inländisches öffentliches Buch oder Register eingetragen sind**

*BMF, Schreiben vom 11.02.2021*

DB1358080

S. 424

Internationales Steuerrecht

#### **Automatischer Austausch von Informationen über Finanzkonten in Steuersachen nach dem FKAustG**

*BMF, Schreiben vom 11.02.2021*

DB1358075

S. 426

## ENTSCHEIDUNGEN

Bilanzsteuerrecht

#### **Zur Passivierung von Verbindlichkeiten bei Rangrücktritt**

*BFH, Urteil vom 19.08.2020 - XI R 32/18*

DB1352572

S. 427

Umwandlungssteuerrecht

#### **Keine Auswirkungen auf das Einkommen des nach dem steuerlichen Übertragungstichtag verstorbenen Gesellschafters einer KapGes. durch deren rückwirkende Verschmelzung auf den Alleingesellschafter**

*BFH, Urteil vom 08.09.2020 - X R 36/18*

DB1358437

S. 431

Gewerbsteuer

#### **Keine Hinzurechnung von Schuldzinsen aus Erwerb einer mitunternehmerischen Beteiligung an Finanzdienstleistungsinstitut**

*BFH, Urteil vom 16.07.2020 - IV R 30/18*

DB1357922

S. 434

AUFSATZ

Corporate Governance

**Frauen in Leitungsorganen und Führungspositionen - RegE zum Zweiten Führungspositionen-Gesetz**

RA/FaStR Prof. Dr. Christoph H. Seibt, LL.M. (Yale), Hamburg

DB1357414 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 438

KOMPAKT

Insolvenzrecht

**Beschränkte Kommanditistenhaftung in der Insolvenz**

RA Dr. Günter Seulen / RA Dr. Nefail Berjasevic, EMBA, LL.M.

(NYU), Köln

DB1358633

S. 448

ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

**Zur Reichweite der Haftung eines Kommanditisten für Masseverbindlichkeiten im Insolvenzverfahren über das Vermögen der KG**

BGH, Urteil vom 28.01.2021 - IX ZR 54/20

DB1358621

S. 449

AUFSATZ

Betriebsübergang

**§ 613a BGB - Problemschwerpunkte und aktuellste Fragen (Teil 1)**

RA/FAArbR Prof. Dr. Bernd Schiefer, Düsseldorf

DB1355596 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 453



KOMPAKT

Betriebsverfassungsrecht

**„Doppelte“ Beteiligungsrechte des Betriebsrats bei dem Einsatz von Leiharbeitnehmern**

RA/FAArbR Dr. Sven Lohse, Düsseldorf

DB1349999

S. 458

Betriebliche Altersversorgung

**CTA zur Absicherung von nicht gesetzlich insolvenzgeschützten Versorgungsansprüchen**

RA Prof. Dr. Martin Diller, Stuttgart

DB1357069

S. 459

21. Mai 2021 | Düsseldorf

**Fachtagung Unternehmenssanierung**

- **Aktuelle Rechtsprechung des BGH zur Insolvenzanfechtung**  
Prof. Dr. Markus Gehrlein, Richter am BGH a.D.
- **Unternehmensstabilisierungs- und Restrukturierungsgesetz: erste Praxiserfahrungen, die wichtigsten Erkenntnisse**  
RA Dr. Lars Westpfahl, Partner, Freshfields Bruckhaus Deringer
- **Herausforderungen des StaRUG aus der Sicht des Restrukturierungsgerichts**  
Dr. Peter Laroche, Richter am Amtsgericht Köln

- **Steuerrechtliche Auswirkungen der Sanierung im präventiven Restrukturierungsrahmen**  
StB Dr. Axel Mielke, Partner, M&A Tax/Business Recovery Services, PricewaterhouseCoopers GmbH Wirtschaftsprüfungsgesellschaft
- **Die wichtigsten Entwicklungen im Sanierungssteuerrecht – aktuelle Rechtsprechung und Praxis der Finanzverwaltung**  
Prof. Dr. Christoph Uhländer, Hochschule für Finanzen NRW
- u.v.m.

VERANSTALTUNGSDETAILS

**Termin:**  
21. Mai 2021 | Düsseldorf

**Teilnahme:**  
Vor Ort oder digital möglich

**Teilnahmegebühr:**  
Frühbucherpreis bis zum 30.04.2021:  
695 € zzgl. MwSt.  
Frühbucherpreis für Abonnenten von DER BETRIEB: 545 € zzgl. MwSt. (bis zum 30.04.2021)  
Online-Preis: 395 € zzgl. MwSt.

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

2/2021

S. 79–156, ART.-NR. 74–123

Februar 2021

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

D3-24

# RdW

ÖSTERREICHISCHES RECHT DER WIRTSCHAFT

Herausgeber: Wilma Dehn, Gunter Mayr, Franz Schrank,  
Ulrich Torggler, Nikolaus Zorn

## WIRTSCHAFTSRECHT

- » **Florian Wünscher:** Gutgläubiger Erwerb von GmbH-Geschäftsanteilen
- » **Lorenz Marek/Oliver Völkel:** EU-VO für Crowdfunding-Dienstleister
- » **Bettina Hörtnner/Paul Guthann:** Mittelherkunftsprüfung gemäß FM-GwG
- » **Ingeborg Edel/Anna Förstel-Cherng/Marija Dobric:** Ablehnung von Schiedsrichtern

## ARBEITSRECHT

- » **Reinhard Resch:** Kurzarbeitsbeihilfe und Aufrechterhaltung des Beschäftigtenstandes

## STEUERRECHT

- » **Reinhold Beiser:** Einzahlungsverpflichtung von Banken in die ESA
- » **VwGH:** Einbringung eines Betriebes mit nur einem Kunden
- » **Peter Denk:** EuGH zur Umsatzsteuer bei Wohnungseigentumsgemeinschaft

|   |    |
|---|----|
| <b>EDITORIAL</b>  | 79 |
| <b>GESETZGEBUNG</b>                                     | 82 |
| <b>INFO AKTUELL – WIRTSCHAFTSRECHT</b>                  | 84 |
| <b>INFO AKTUELL – ARBEITS-, SOZIAL- UND STEUERRECHT</b> | 85 |

## WIRTSCHAFTSRECHT

|  |     |
|--|-----|
| <b>Florian Wünscher:</b> Überlegungen de lege lata zum gutgläubigen Erwerb von GmbH-Geschäftsanteilen                      | 86  |
| <b>Lorenz Marek/Oliver Völkel:</b> Die neue EU-Verordnung für Crowdfunding-Dienstleister                                   | 91  |
| <b>Bettina Hörtner/Paul Guthann:</b> Grenzen der Mittelherkunftsprüfung gemäß FM-GwG – KYCC im Bankgeschäft?               | 96  |
| <b>Ingeborg Edel/Anna Förstel-Cherng/Marija Dobric:</b> Ablehnung von Schiedsrichtern im Lichte der jüngsten OGH-Judikatur | 101 |

## JUDIKATUR

### »SCHULDRECHT

|  |     |
|--|-----|
| Projektidee: Verwendungsanspruch?            | 107 |
| Consultingvertrag: Dienst- oder Werkvertrag? | 107 |

### »KONSUMENTENSCHUTZ

|                               |     |
|-------------------------------|-----|
| Verbandsklage: AGB einer Bank | 107 |
|-------------------------------|-----|

### »GESELLSCHAFTSRECHT

|  |     |
|--|-----|
| AG: Haftung der Aufsichtsratsmitglieder                            | 108 |
| GmbH-Gesellschafter: Informationsrecht betr verbundene Unternehmen | 109 |
| Ausschluss im Gesellschafterkonkurs                                | 110 |
| Gesellschafterbeschluss: Eintragung trotz Einberufungsmängeln      | 110 |
| GmbH-Geschäftsführer: Abberufung – Rechtsmittel iZm Löschung       | 111 |
| Liquidator: Abberufung aus wichtigem Grund – Schiedsgericht?       | 112 |
| Bestellung eines Nachtragsliquidators im Insolvenzverfahren        | 112 |

### »PRIVATSTIFTUNGSRECHT

|   |     |
|---|-----|
| Gremium zur Vorstandsbestellung und -abberufung: Organeigenschaft | 113 |
|---|-----|

### »WETTBEWERBSRECHT

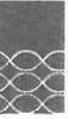
|   |     |
|---|-----|
| CE-Kennzeichen: Wettbewerbsverstoß durch Rechtsbruch? | 114 |
|---|-----|

### »IMMATERIALGÜTERRECHT

|   |     |
|---|-----|
| Rechte des Markeninhabers gegenüber Wiederverkäufer | 114 |
| Recht am eigenen Bild: Schadenspauschalierung?      | 114 |

### »VERGABERECHT

|  |     |
|--|-----|
| VfGH: Ausnahme von der Akteneinsicht im Nachprüfungsverfahren  | 114 |
| EuGH: Sportverband als öffentlicher Auftraggeber wegen Aufsicht durch Nationales Olympisches Komitee | 115 |
| VwGH: Bewertungskommission muss insgesamt über Fachkunde verfügen                                    | 115 |



## ARBEITSRECHT

|   |     |
|---|-----|
| <b>Reinhard Resch:</b> Kurzarbeitsbeihilfe und Aufrechterhaltung des Beschäftigtenstandes | 116 |
|---|-----|

## JUDIKATUR

### » ALLGEMEINES ARBEITSRECHT

|  |     |
|--|-----|
| Leiharbeitnehmer: Arbeitnehmereigenschaft für BR-Wahl beim Beschäftigter               | 122 |
| Haftung des Beschäftigters für offene SV-Beiträge beim Arbeitskräfteüberlasser         | 123 |
| Säumniszuschlag für nicht verrechneten Sachbezug für ein Firmenfahrzeug: Schadenersatz | 123 |
| Zurückbehaltung der Arbeitsleistung wegen Entgeltrückständen                           | 124 |
| Schutz von Geschäftsgeheimnissen: Beweispflicht  | 125 |
| Zur Zusammenrechnung von Auflösungen beim Frühwarnsystem nach § 45a AMFG               | 126 |

### » SOZIALVERSICHERUNGSRECHT

|   |     |
|---|-----|
| Dienstreise: Unfall auf dem Weg zum Essen während Wartezeit                 | 126 |
| Sturz bei Teilnahme an Festakt einer benachbarten Feuerwehr: kein UV-Schutz | 127 |
| Sturz auf Lehrerausflug beim Verlassen der Schlafstätte: kein UV-Schutz     | 128 |
| Grenzen des für Arbeitslose zumutbaren Arbeitsweges bei Teilzeit            | 128 |

## STEUERRECHT

|   |     |
|---|-----|
| <b>Reinhold Beiser:</b> Einzahlungsverpflichtungen von Banken in die ESA Einlagensicherung Austria in bilanzrechtlicher Sicht | 129 |
| VwGH: Einbringung eines Betriebes mit bloß einem Kunden ( <i>Nikolaus Zorn</i> )  | 132 |
| VwGH: Körperschaftsteuer-Zuschlag bei der Anspruchsverzinsung ( <i>Nikolaus Zorn</i> )  | 134 |
| <b>Michael Schilcher/Elisabeth Titz:</b> Die neue Zinsschranke des § 12a KStG (Teil 2)  | 136 |
| VwGH zur Besteuerung von Dienstleistungen ( <i>Nikolaus Zorn</i> )  | 142 |
| VwGH: Werbungskosten eines Personalvertreters und Gewerkschaftsfunktionärs ( <i>Nikolaus Zorn</i> )                           | 143 |
| <b>Peter Denk:</b> EuGH: Steuerbefreiung für Wärmelieferungen einer WEG unionsrechtswidrig – Auswirkungen auf Österreich?     | 145 |
| <b>Christian Prodingner:</b> Umsatzsteuer bei vorzeitiger Vertragsauflösung   | 148 |

### » BLICK NACH DEUTSCHLAND

|  |     |
|--|-----|
| <b>Udo Eversloh:</b> Ergänzende Maßnahmen der Bundesregierung im Kampf gegen die Corona-Pandemie | 150 |
|--|-----|

## FACHLITERATUR

153

## IMPRESSUM

156

# VersR

03-Z212

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

Mit Jahresinhaltsverzeichnis 2020

Aus dem Inhalt

Seiten 273–336

5

## Aufsätze

- Gerhard Saria** — Entgeltlichkeit und Risikoübernahme – Zu allfälligen Wechselwirkungen zwischen zwei Elementen des Versicherungsbegriffs 273
- David Lang / Anja Wolf** — Tempus fugit. Sequiturne pactum? – Oder: Kann mein Versicherungsvertrag auch digital? 280
- Manfred Werber** — Die nicht nur vorübergehende Veränderung als Voraussetzung einer Prämienanpassung in der privaten Krankenversicherung 288
- Michael Drasdo** — Auswirkungen der Reform des WEG auf die Rechtsschutzversicherung 292

## Rechtsprechung

- Gewinnabführung aufgrund eines Gewinnabführungsvertrags trotz Ausschüttungssperre für den Bilanzgewinn zulässig (BGH) 294
- Auslegung einer Klausel zur „planmäßigen Erhöhung von Prämie und Leistung“ (OLG Hamm) 300
- Vorbefassung von Anwälten im Prospektbilligungsverfahren begründet keinen Interessenkonflikt im späteren Treuhandvertrag (BGH) 314
- Keine Herabsetzung der Anforderungen an den Anspruch des Hinterbliebenen auf Schmerzensgeld beim Tod eines nahen Angehörigen (OLG Düsseldorf) 322
- Beginn der Verjährung von Schadensersatzansprüchen gegen den Fahrzeughersteller beim sog. Dieselskandal (BGH) 324
- Zurechnung der psychischen Beeinträchtigung eines Polizeibeamten bei Verwirklichung eines berufsspezifischen Risikos (BGH) 328
- Erfolgreiche Ablehnung eines Richters wegen dessen sarkastischer Bemerkungen über ein Versicherungsunternehmen (BGH) 332

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 Loo-schelders, Düsseldorf (Haftpflichtversicherung, Haftungsrecht, Sozialversicherungsrecht, Internationales Privat- 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; VRIBGH Dr. Ulrich Herrmann, Karlsruhe; Prof. Dr. Robert Koch, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Egon Lorenz†, Mannheim; RA Dr. Bernd Michaels†, Düsseldorf; VizeprärsBGH 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; VRIBGH a.D. Wilfried Terno, Karlsruhe; RIBGH Vera von Pentz, Karlsruhe; Prof. Dr. Gerhard Wagner, LL.M., Berlin.

## Inhalt

versr.de

### Aufsätze

|  |     |
|--|-----|
| <i>Prof. Dr. Gerhard Saria, Wien</i> – Entgeltlichkeit und Risikübernahme – Zu allfälligen Wechselwirkungen zwischen zwei Elementen des Versicherungsbegriffs .....  | 273 |
| <i>David Lang / Anja Wolf, Erlangen</i> – Tempus fugit. Sequiturne pactum? – Oder: Kann mein Versicherungsvertrag auch digital? .....  | 280 |
| <i>Prof. Dr. Manfred Werber, Hamburg</i> – Die nicht nur vorübergehende Veränderung als Voraussetzung einer Prämienanpassung in der privaten Krankenversicherung – Zugleich Besprechung des Urteils des OLG Köln v. 22.9.2020 – 9 U 237/19, VersR 2021, 95 ..... | 288 |
| <i>Michael Drasdo, Neuss</i> – Auswirkungen der Reform des WEG auf die Rechtsschutzversicherung .....  | 292 |

### Rechtsprechung

#### Versicherungsvertragsrecht

##### Lebensversicherung

**Gewinnabführung aufgrund eines Gewinnabführungsvertrags trotz Ausschüttungssperre für den Bilanzgewinn zulässig**

(BGH, Urt. v. 20.1.2021 – IV ZR 318/19)..... 294

Hinweis auf Jahresfrist des – unwirksamen – § 5a Abs. 2 S. 4 VVG a.F. ist bei ansonsten korrekter Belehrung unschädlich

(OLG Karlsruhe, Beschl. v. 10.8.2020 – 9 U 94/18) ..... 298

## Inhalt

### *Berufsunfähigkeitsversicherung*

#### **Auslegung einer Klausel zur „planmäßigen Erhöhung von Prämie und Leistung“**

(OLG Hamm, Urt. v. 4.9.2020 – 20 U 182/19) ..... 300

### *Kfz-Kaskoversicherung*

Nachweis der Vortäuschung des Versicherungsfalls bei behaupteter mutwilliger Beschädigung des Kfz

(OLG Saarbrücken, Urt. v. 11.12.2020 – 5 U 8/20)..... 303

### *Hausratversicherung*

#### **Kein „Aufbrechen eines verschlossenen Kfz“ durch Verhinderung des Verschließens oder unbefugtem Öffnen mittels Funksignal**

(AG München, Urt. v. 12.3.2020 – 274 C 7752/19; LG München I, Beschl. v. 27.7.2020 – 23 S 4598/20)..... 307

### *Arbeitslosigkeitszusatzversicherung*

Verletzung der Mitwirkungsobliegenheit des VN in der Arbeitslosigkeitszusatzversicherung

(OLG Hamm, Beschl. v. 25.5.2020 – 20 U 50/20) ..... 310

---

## **Vertriebsrecht**

### *Vertragshändler*

#### **Umfang des Auskunftsanspruchs zur Durchsetzung des Ausgleichsanspruchs**

(BGH, Urt. v. 24.9.2020 – VII ZR 69/19)..... 311

---

## **Haftungsrecht**

### *Anwaltshaftung*

#### **Vorbefassung von Anwälten im Prospektbilligungsverfahren begründet keinen Interessenkonflikt im späteren Treuhandvertrag**

(BGH, Urt. v. 17.9.2020 – III ZR 283/18) ..... 314

### *Hinterbliebenengeld*

Keine Sperrwirkung der §§ 104, 105 SGB VII für Ansprüche auf Hinterbliebenengeld

(OLG Koblenz, Urt. v. 21.12.2020 – 12 U 711/20) ..... 320

### *Schmerzensgeld*

#### **Keine Herabsetzung der Anforderungen an den Anspruch des Hinterbliebenen auf Schmerzensgeld beim Tod eines nahen Angehörigen**

(OLG Düsseldorf, Urt. v. 15.12.2020 – I-1 U 35/20) ..... 322

### *Verjährung*

#### **Beginn der Verjährung von Schadensersatzansprüchen gegen den Fahrzeughersteller beim sog. Dieselskandal**

(BGH, Urt. v. 17.12.2020 – VI ZR 739/20)..... 324

### *Zurechnung*

Zurechnung der psychischen Beeinträchtigung eines Polizeibeamten bei Verwirklichung eines berufsspezifischen Risikos

(BGH, Urt. v. 8.12.2020 – VI ZR 19/20) ..... 328

---

## **Prozessrecht**

### *Richterablehnung*

#### **Erfolgreiche Ablehnung eines Richters wegen dessen sarkastischer Bemerkungen über ein Versicherungsunternehmen**

(BGH, Beschl. v. 15.9.2020 – VI ZB 10/20)..... 332

---

## **Auslandsrecht (Österreich)**

### *Unfallversicherung*

Anspruch auf Lebensrente bei dauernder Invalidität infolge einer durch Zeckenbiss übertragenen Frühsommer-Meningoenzephalitis

(OGH, Urt. v. 27.11.2019 – 7 Ob 182/19 v)..... 334

---

# GESELLSCHAFTSRECHT

UND ANGRENZENDES STEUERRECHT

WU  
WIRTSCHAFTS  
 UNIVERSITÄT  
 WIEN VIENNA  
 UNIVERSITY OF  
 ECONOMICS  
 AND BUSINESS  
 D3-Z42

Oktober 2020 / Heft 7, Seiten 349–412 (19. Jahrgang)

## Aufsätze

- 353 Treuhandbeteiligung an einer GmbH – zu klein um wahr zu sein?  
 Matthias Herzog / Stefan Knotzer
- 363 Zum Informationsrecht des GmbH-Gesellschafters im Lichte des GesbR-Rechts  
 (zugleich eine Besprechung von OGH 6 Ob 166/19h)  
 Thomas Wolkerstorfer
- 369 Anhängige Gesellschafterprozesse bei Squeeze-Out & Co  
 Rahim Rastegar

## Judikatur

- 372 Informationsrecht des GmbH-Gesellschafters hinsichtlich verbundener Unternehmen  
 der GmbH (OGH)

## Firmenbuch-Praxis

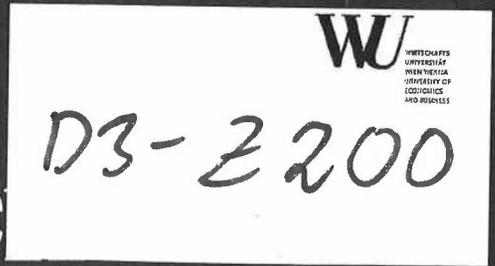
- 375 Anmeldung des Beschlusses über den Ausschluss von Minderheitsgesellschaftern  
 (§ 5 GesAusG)

## Angrenzendes Steuerrecht

- 380 Über das Negativmerkmal des „eigenbetrieblichen Interesses“ beim Ansatz von  
 Verbindlichkeitsrückstellungen  
 Alexander Wimmer
- 392 EU-MPFG: Auslegungsfragen zur Befreiung von Intermediären (Teil 2)  
 Christoph Finsterer / Martin Lehner
- 400 Steuerliche Behandlung der von einer österreichischen GmbH an eine slowakische  
 k.s. erfolgten Gewinnausschüttungen (BFG)
- 405 Verkennen der Rechtslage durch das VwG bei beantragter Rückerstattung zu viel  
 entrichteter Kommunalsteuer eines Arbeitskräfteüberlassers (VwGH)

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

# Recht der Internationale Wirtschaft



3 | 2021

Betriebs-Berater International

3.3.2021 | 67. Jg.  
Seiten 93–168

## **DIE ERSTE SEITE**

**Dr. Antje Luke**

Direktinvestitionskontrolle in Frankreich: OÙ va-t-on?

## **AUFSÄTZE**

**Professor Dr. Peter Mankowski**

Deliktsrechtliche Ausweichklausel, Handlungsort und Gewichtung | 93

**Privatdozent Dr. Frederick Rieländer**

Zur Qualifikation außervertraglicher Ansprüche zwischen Vertragsparteien im europäischen IZVR und IPR | 103

**Dr. Roland Mörsdorf**

Die norwegische GmbH (AS) | 112

## **LÄNDERREPORTS**

**Alexander Olliges**

Länderreport Luxemburg | 122

**Lutz Koch**

Länderreport Myanmar | 127

## **INTERNATIONALES WIRTSCHAFTSRECHT**

**EuGH:** Sanktionen in Verfahren wegen Insider-Geschäften – Aussageverweigerungsrecht wegen drohendem Strafverfahren | 130

**EuGH:** Unterbrechung der Verjährung im Verfahren der nationalen Kartellbehörden – unionsrechtskonforme Auslegung des nationalen Rechts | 136

**EuGH:** Markenrechtsverletzung – Definition der Verletzungshandlung und Reichweite der Unterlassungspflichten des Verletzers | 147

**BGH:** Abgrenzung zwischen Deliktsgerichtsstand und Vertragsgerichtsstand in der EuGVVO – Vorlage an den EuGH | 149

**BAG:** Internationale Zuständigkeit der Arbeitsgerichte nach der EuGVVO – Vorlage an den EuGH | 151

## **INTERNATIONALES STEUERRECHT UND ZOLLRECHT**

**EuGH:** Unzulässige Nachweisanforderung im Verfahren zur Erstattung der Mehrwertsteuer | 158

**EuGH:** Amtshilfe zwischen mitgliedstaatlichen Finanzbehörden bei Sicherungsmaßnahmen | 165

## Inhaltsverzeichnis

### Die erste Seite

#### Direktinvestitionskontrolle in Frankreich: Où va-t-on?

Dr. Antje Luke, Avocat/Rechtsanwältin, Paris

### Aufsätze:

#### Deliktsrechtliche Ausweichklausel, Handlungsort und Gewichtung

Professor Dr. Peter Mankowski, Hamburg . . . . . 93

#### Zur Qualifikation außervertraglicher Ansprüche zwischen Vertragsparteien im europäischen IZVR und IPR

Privatdozent Dr. Frederick Rieländer, LL.M.  
(Cambridge), Bremen . . . . . 103

#### Die norwegische GmbH (AS)

Dr. Roland Mörsdorf, Rechtsanwalt/Advokat, Oslo . 112

### Länderreporte:

#### Länderreport Luxemburg

Alexander Olliges, Rechtsanwalt, Luxemburg . . . . 122

#### Länderreport Myanmar

Lutz Koch, Rechtsanwalt, Yangon (Rangun) . . . . . 127

### Internationales Wirtschaftsrecht:

#### EuGH: Sanktionen in Verfahren wegen Insider- Geschäften – Aussageverweigerungsrecht wegen drohendem Strafverfahren

(2. 2. 2021 – Rs. C-481/19) . . . . . 130

#### EuGH: Unterbrechung der Verjährung im Verfah- ren der nationalen Kartellbehörden – unionsrechts- konforme Auslegung des nationalen Rechts

(21. 1. 2021 – Rs. C-308/19) . . . . . 136

#### EuGH: AGB-Kontrolle – notwendige Transparenz einer variablen Zinsklausel in einem Hypotheken- darlehensvertrag und Ersetzung der nichtigen Klau- sel durch dispositives Gesetzesrecht

(3. 3. 2020 – Rs. C-125/18) . . . . . 141

#### EuGH: Markenrechtsverletzung – Definition der Verletzungshandlung und Reichweite der Unterlassungspflichten des Verletzers

(2. 7. 2020 – Rs. C-684/19) . . . . . 147

#### BGH: Abgrenzung zwischen Deliktsgerichtsstand und Vertragsgerichtsstand in der EuGVVO – Vorlage an den EuGH

(13. 10. 2020 – VI ZR 63/19) . . . . . 149

#### BAG: Internationale Zuständigkeit der Arbeitsge- richte nach der EuGVVO – Vorlage an den EuGH

(24. 6. 2020 – 5 AZR 55/19 (A) . . . . . 151

### Internationales Steuerrecht und Zollrecht

#### EuGH: Unzulässige Nachweisanforderung im Verfahren zur Erstattung der Mehrwertsteuer

(18. 11. 2020 – Rs. C-371/19) . . . . . 158

#### EuGH: Amtshilfe zwischen mitgliedstaatlichen Finanzbehörden bei Sicherungsmaßnahmen

(20. 1. 2021 – Rs. C-420/19) . . . . . 165

### Rubriken:

Neue Bücher S. III

RIW-Impressum S. IV

**Geschäftsführung:** Peter Esser (Sprecher), Sönke Reimers (Sprecher), Thomas Berner, Markus Gotta

**Leitender Redakteur:** Dr. Roland Abele

**Ständige Mitarbeiter:** Prof. Dr. Klaus Peter Berger, LL.M., Köln; Prof. Dr. Dres. h. c. Rolf Birk, Trier; Prof. Dr. Gudula Deipenbrock, Berlin; Prof. Dr. Dres. h. c. Werner F. Ebke, LL.M., Heidelberg; Prof. Dr. Horst Eidenmüller, LL.M., Oxford; Prof. Dr. Dr. h. c. Holger Fleischer, LL.M., Hamburg; Dr. Constantin Frank-Fahle, LL.M., Abu Dhabi; Prof. Dr. Stephan R. Göthel, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Jan von Hein, Freiburg i. Br.; Prof. Dr. Abbo Junker, München; Prof. Dr. Dr. h. c. Peter Kindler, München; Christian Klein, Paris; Prof. Dr. Georg E. Kodek, LL.M., Wien; Prof. Dr. Herbert Kronke, Heidelberg; Prof. Dr. Ulrich Magnus, Hamburg; Prof. Dr. Peter Mankowski, Hamburg; Prof. Dr. Hanno Merkt, LL.M., Freiburg i. Br.; Prof. Dr. Christoph G. Paulus, Berlin; Prof. Dr. Thomas Pfeiffer, Heidelberg; Prof. Dr. Dörte Poelzig, M. jur., Leipzig; Prof. Dr. Dr. h. c. Rolf A. Schütze, Stuttgart; Prof. Dr. Dr. Peter Sester, St. Gallen; Prof. Dr. Kurt Siehr, Hamburg; Prof. Dr. iur. Dipl. oec. Gerald Spindler, Göttingen; Prof. Dr. Dres. h. c. Rolf Stürmer, Freiburg i. Br.; Klaus Vorpeil, Mainz; Prof. Dr. Bernd Waas, Frankfurt a. M.; Dr. Stephan Wilske, LL.M., Stuttgart.

VOLUME 46 | NO.1 | FEBRUARY 2021

# EUROPEAN LAW REVIEW

**SWEET & MAXWELL**

**EDITORS:** Panos Koutrakos and Alicia Hinarejos

**CONSULTANT EDITOR:** Anthony Arnall

**BOOK REVIEWS EDITOR:** Thomas Horsley

## EDITORIAL

The UK-EU Trade and Cooperation  
Agreement: Brexit is done, long live Brexit!

## ARTICLES

Revitalisation of EU Constitutionalism

*Matej Avbelj*

The Increasing Overlap of Agricultural, Free  
Movement and Competition Law in the EU

*Kai P. Purnhagen*

Design Litigation in the EU Member States:  
Are Overlaps with Other Intellectual  
Property Rights and Unfair Competition  
Problematic and are SMEs Benefitting from  
the EU Design Legal Framework?

*Oliver Church, Estelle Derclaye and Gilles  
Stupfler*

Black Box in Luxembourg: The Bewildering  
Experience of National Judges and Lawyers  
in the Context of the Preliminary Reference  
Procedure

*Jos Hovenaars and Jasper Krommendijk*

# European Law Review

Issue 1 February 2021



## Table of Contents

### Editorial

The UK-EU Trade and Cooperation Agreement: Brexit is done, long live Brexit! 1

### Articles

Revitalisation of EU Constitutionalism  
*Matej Avbelj* 3

The Increasing Overlap of Agricultural, Free Movement and Competition Law in the EU  
*Kai P. Purnhagen* 20

Design Litigation in the EU Member States: Are Overlaps with Other Intellectual Property Rights and Unfair Competition Problematic and are SMEs Benefitting from the EU Design Legal Framework?  
*Oliver Church, Estelle Derclaye and Gilles Stupfler* 37

Black Box in Luxembourg: The Bewildering Experience of National Judges and Lawyers in the Context of the Preliminary Reference Procedure  
*Jos Hoevenaars and Jasper Krommendijk* 61

### Analysis and Reflections

On the (In)Applicability of the EU Charter of Fundamental Rights to National Measures Exceeding the Requirements of Minimum Harmonisation Directives  
*Richard Král and Petr Mádr* 81

Justice, Individual Empowerment and the Principle of Non-regression in the European Union  
*Dora Kostakopoulou* 92

*Republic of Slovenia v Republic of Croatia (C-457/18): "Am I my Brother's Keeper?"*  
International Agreements by Member States and the Limits of the European Court of Justice's Jurisdiction  
*Luigi Lonardo* 105

**Book Reviews** 115