

# Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches  
und internationales Aktien-, Unternehmens-  
und Kapitalmarktrecht

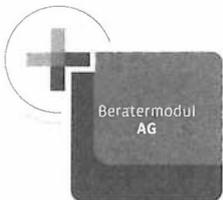
Herausgegeben von Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann und Prof. Dr. Mathias Habersack

[die-aktiengesellschaft.de](http://die-aktiengesellschaft.de)

in Verbindung mit VorsRiBGH Prof. Dr. Ingo Drescher · Prof. Dr. Volker Emmerich ·  
PräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth · Prof. Dr. Jens Koch · Prof. Dr. Hans-Joachim Mertens ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner



Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

**Aufsätze > Christoph H. Seibt / Alexander Klausmann** – Einvernehmliche  
Dienstbefreiung von Vorstandsmitgliedern ..... 169

**Dirk Wasmann** – Zur Evaluation des Spruchverfahrens: Kein  
Abschaffungs- und überschaubarer Änderungsbedarf – Die Richter  
können es richten ..... 179

**Steuer-Journal > Burkhard Binnewies / Eugen Mehlhaf** – Einschränkung der  
Quellensteuerentlastung bei Dividendenzahlungen in die Schweiz  
(und andere Drittstaaten) nach § 50d Abs. 3 EStG ..... 193

**Rechtsprechung > Außensteuerrecht:** Einkünftekorrektur nach § 1 Abs. 1 AStG bei  
gewinnmindernder Abschreibung auf unbesicherte Darlehens-  
und Zinsforderung im Konzern (BFH, Urt. v. 19.2.2020 – I R 19/17) ..... 196

**Aufsichtsrat:** Gerichtliche Bestellung der Aufsichtsratsmitglieder  
analog § 104 AktG (OLG München, Beschl. v. 22.12.2020 –  
31 Wx 436/20) ..... 199

**Vorstandsrecht:** Vertretung einer Genossenschaft in Zeiten  
der COVID-19-Pandemie (OLG Naumburg, Beschl. v. 6.11.2020 –  
9 Wx 9/20) ..... 203

**Prospekthaftung:** Prospektfehler im Rahmen einer ICO  
(LG Berlin, Urt. v. 27.5.2020 – 2 O 322/18) ..... 204

**Rechts-Report** **Thorsten Kuthe / Gero Lingen** – Keine gerichtliche Bestellung von  
Aufsichtsratsmitgliedern bei Anfechtung der Aufsichtsratswahl ..... R68

**ottoschmidt**

Börsenpflichtblatt  
der Frankfurter  
Wertpapierbörse



86209402105



# Die Aktiengesellschaft



Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Aktien-, Unternehmens- und Kapitalmarktrecht

## Herausgeber:

Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Universität Tübingen, E-Mail: [assmann@jura.uni-tuebingen.de](mailto:assmann@jura.uni-tuebingen.de) · Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: [mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de](mailto:mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de)

**in Verbindung mit** VorsRiBGH Prof. Dr. Ingo Drescher, Karlsruhe · Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth · PräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Karlsruhe · Prof. Dr. Jens Koch, Bonn · Prof. Dr. Hans-Joachim Mertens, Königstein · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Prof. Dr. Jochen Vetter, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner, Tübingen

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

RA Prof. Dr. Michael Arnold, Stuttgart · Prof. Dr. Walter Bayer, Jena · Dipl.-Verw. Wiss. Marianne Gajo, Spaichingen · RA Dr. Thorsten Kuthe, Köln · Dr. Thomas Ledermann, Hamburg · Dr. Franz-Josef Leven, Frankfurt a.M. · Dr. Stefan Mai, Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Mutter, Düsseldorf · Markus Rieger, Wolfratshausen · WP Prof. Dr. Eberhard Scheffler, Hamburg · Dipl.-Vw. Christoph Schlienke, Düsseldorf · Andreas Schmidt, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Daniela Weber-Rey, LL.M., Frankfurt a.M. · RA Dr. Jochen Weck, München · RA Madeleine Zipperle, Köln

## Steuer-Journal:

Streck Mack Schwedhelm, Rechtsanwälte/Fachanwälte für Steuerrecht, Köln/Berlin/München

## Inhalt

[die-aktiengesellschaft.de](http://die-aktiengesellschaft.de)

### Aufsätze

#### **RA Prof. Dr. Christoph H. Seibt, LL.M. (Yale) / RA Dr. Alexander Klausmann – Einvernehmliche Dienstbefreiung von Vorstandsmitgliedern**

Nicht zuletzt die #stayonboard-Initiative macht deutlich, dass eine erhöhte Nachfrage nach kurz- bis mittelfristigen Unterbrechungen der Amtstätigkeit der Vorstandsmitglieder besteht. Es handelt sich primär um Auszeiten bei schwerer Krankheit, während einer sog. Mutterschutzfrist, Sabbaticals, Elternzeit oder wegen behördlicher oder gerichtlicher Verfahren. Der Beitrag zeigt, unter welchen Voraussetzungen das Rechtsinstitut der einvernehmlichen Dienstbefreiung eine geeignete Lösungsstruktur für diese Situationen sein kann, welche Rechtsfolgen und Haftungsrisiken bei einer einvernehmlichen Dienstbefreiung eintreten und welche begleitenden Maßnahmen die Unternehmen ergreifen können. .... 169

#### **RA Dr. Dirk Wasmann – Zur Evaluation des Spruchverfahrens: Kein Abschaffungs- und überschaubarer Änderungsbedarf – Die Richter können es richten**

Die Regierungsparteien haben im Koalitionsvertrag vereinbart, das langwierige und teure Spruchverfahren zu evaluieren. Auch wenn Spruchverfahren zwar bei weitem nicht mehr so lang dauern wie früher, so sind sie doch für die Antragsgegner nach wie vor (zu) teuer. Daher besteht in der Tat gesetzlicher Änderungsbedarf. Dieser ist allerdings überschaubar, wie der Beitrag darlegt. Vor allem sind es die Richter selbst – wie der Beitrag ebenfalls zeigt –, die die Verfahren noch effizienter gestalten können, als sie es mittlerweile ohnehin schon tun. .... 179

### Steuer-Journal

#### **RA FASr Prof Dr. Burkhard Binnewies / RA Dr. Eugen Mehlhaf – Einschränkung der Quellensteuerentlastung bei Dividendenzahlungen in die Schweiz (und andere Drittstaaten) nach § 50d Abs. 3 EStG**

193



**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**

<b>Außensteuerrecht:</b> Einkünftekorrektur nach § 1 Abs. 1 AStG bei gewinnmindernder Abschreibung auf unbesicherte Darlehens- und Zinsforderung im Konzern (BFH, Urt. v. 19.2.2020 – I R 19/17) .....	196
<b>Aufsichtsrat:</b> Gerichtliche Bestellung der Aufsichtsratsmitglieder analog § 104 AktG (OLG München, Beschl. v. 22.12.2020 – 31 Wx 436/20) .....	199
<b>Vorstandsrecht:</b> Vertretung einer Genossenschaft in Zeiten der COVID-19-Pandemie (OLG Naumburg, Beschl. v. 6.11.2020 – 9 Wx 9/20) .....	203
<b>Prospekthaftung:</b> Prospektfehler im Rahmen einer ICO (LG Berlin, Urt. v. 27.5.2020 – 2 O 322/18) .....	204

**AG Report****Rechts-Report |** Aus der Rechtsprechung

Keine gerichtliche Bestellung von Aufsichtsratsmitgliedern bei Anfechtung der Aufsichtsratswahl – Anm. zu OLG München v. 22.12.2020 – 31 Wx 436/20, AG 2021, 199 (Thorsten Kuthe / Gero Lingen) .....	R68
---	-----

**Rechts-Report |** Anlegerschutz

Verjährung der Ansprüche auf Ausschüttungsrückforderung gegen Kommanditisten nach § 159 HGB (Marlen Träber) .....	R69
---	-----

**Rechts-Report |** Neues zur Rechnungslegung

Inhalt und Prüfung der nichtfinanziellen Berichterstattung (Eberhard Scheffler) .....	R70
---	-----

**Kapitalmarkt-Report |** Börse

BIZ legt Fonds für Investitionen in grüne Anleihen auf (Marianne Gajo) .....	R72
Metallbörse London veröffentlicht Diskussionspapier zur Marktstruktur (Marianne Gajo) .....	R72
Euronext kooperiert mit JA Europe (Marianne Gajo) .....	R73
Börse Luxemburg erwirbt Beteiligung am Tetrao (Marianne Gajo) .....	R73
10 Jahre IFC Green Bond-Programm (Marianne Gajo) .....	R73
CME Group führt Futures-Kontrakt für globale Emissionsausgleiche ein (Marianne Gajo) .....	R73
ICE lanciert neue MSCI-Index-Futures (Marianne Gajo) .....	R73

**Branchen- und Unternehmens-Report |** Branchen-Nachrichten

Online-Modehandel immer beliebter (Marion Müller) .....	R74
Deutsche Bauindustrie (Marion Müller) .....	R74
Konsum von Erfrischungsgetränken sinkt (Marion Müller) .....	R75
Exporte in der Elektroindustrie rückläufig (Marion Müller) .....	R75

**Branchen- und Unternehmens-Report |** Jahresabschlüsse

All for One AG – Konzernabschluss zum 30.9.2020 (Christoph Schlienkamp) .....	R76
Bertrandt AG – Konzernabschluss zum 30.9.2020 (Christoph Schlienkamp) .....	R77



# Fiktiv selbständig?

Von ausgewiesenen Experten verfasst, liefert dieses Handbuch eine lösungsorientierte Auseinandersetzung mit dem rechtlichen Rahmen sowie den Einzelregelungen des AOA in Deutschland.

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

## Inhalt

**Bibliothek**Neuerscheinungen (*Rafael Harnos*).....Zeitschriftenspiegel (*Katharina Melkko*).....**Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!**

Nutzen Sie die Online-Vorteile: Ihre neuen Zugangsdaten für 3 Nutzer finden Sie im Oktoberheft links neben dem Inhaltsverzeichnis. Auch für die Otto Schmidt Zeitschriften-App! Wichtige Info für bereits registrierte Nutzer: Verlängern Sie jetzt Ihren Zugriff mit den neuen Zugangsdaten!

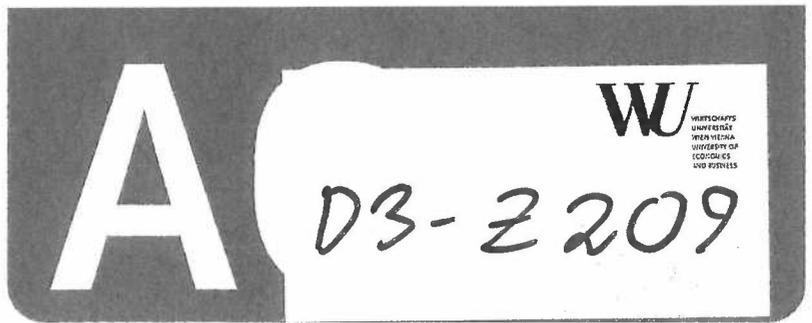
**Europa kann auch einfach sein.**

Die erweiterte Neuauflage des bewährten Handbuchs stellt Bestand und Dogmatik des Europäischen Steuerrechts umfassend und praxisnah dar. Die Implikationen für das deutsche Steuerrecht werden eingehend erläutert, beispielsweise im Beihilferecht, für den Brexit und neu im Mehrwert- und Verbrauchsteuerrecht.

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

6 | 2021

66. Jahrgang  
20. März 2021  
S. 209–248  
PVSt 1062



# Die Aktiengesellschaft

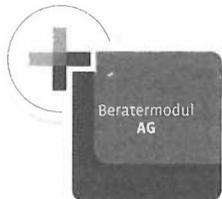
Zeitschrift für deutsches, europäisches  
und internationales Aktien-, Unternehmens-  
und Kapitalmarktrecht

Herausgegeben von Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann und Prof. Dr. Mathias Habersack

[die-aktiengesellschaft.de](http://die-aktiengesellschaft.de)

in Verbindung mit VorsRIBGH Prof. Dr. Ingo Drescher · Prof. Dr. Volker Emmerich ·  
PräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth · Prof. Dr. Jens Koch · Prof. Dr. Hans-Joachim Mertens ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

<b>Aufsätze &gt;</b>	<b>Kai Hasselbach / Max Alles</b> – Die variable Gegenleistung bei öffentlichen Übernahmeangeboten .....	209
	<b>Carsten Schirmmacher / Nicolas Hildebrandt</b> – Die Business Judgment Rule bei der Übernahmeverteidigung .....	220
<b>Podium &gt;</b>	<b>Philipp Scholz / Thomas Hoffmann</b> – Die Rechtstatsachenforschung im toten Winkel des DiRUG-Regierungsentwurfs .....	227
<b>Kommentar &gt;</b>	<b>Maximilian Hirschfeld</b> – Die Wirkung eines Entherrschungsvertrags auf Mitteilungspflichten bei Veränderung des Stimmrechtsanteils .....	230
<b>Rechtsprechung &gt;</b>	<b>Marktmissbrauchsrecht:</b> Nemo-tenetur-Grundsatz bei Verwaltungssanktionen strafrechtlicher Natur (EuGH, Urt. v. 2.2.2021 – C-481/19 – DB/Consob) .....	236
	<b>Konzernrecht:</b> Ausschüttungssperre und Gewinnabführung bei Lebensversicherung (BGH, Urt. v. 20.1.2021 – IV ZR 318/19) .....	239
	<b>Inhaberschuldverschreibung:</b> Besteuerung des Gewinns aus der Veräußerung von „Gold Bullion Securities“-Inhaberschuldverschreibungen (BFH, Urt. v. 16.6.2020 – VIII R 7/17) .....	243
	<b>Umwandlungsrecht:</b> Verschmelzung des Vermögens einer Kapitalgesellschaft auf den Alleingesellschafter (OLG Hamm, Beschl. v. 3.11.2020 – 27 W 98/20) .....	245
<b>Rechts-Report</b>	<b>Stefan Mutter</b> – Wider eine Fiktion von Anträgen nach § 137 AktG in der virtuellen Hauptversammlung .....	R86

**ottoschmidt**

Börsenpflichtblatt  
der Frankfurter  
Wertpapierbörse



86209402106



# Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Aktien-, Unternehmens- und Kapitalmarktrecht



## Herausgeber:

Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Universität Tübingen, E-Mail: [assmann@jura.uni-tuebingen.de](mailto:assmann@jura.uni-tuebingen.de) · Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: [mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de](mailto:mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de)

**in Verbindung mit** VorsRIBGH Prof. Dr. Ingo Drescher, Karlsruhe · Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth · PräSBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Karlsruhe · Prof. Dr. Jens Koch, Bonn · Prof. Dr. Hans-Joachim Mertens, Königstein · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Prof. Dr. Jochen Vetter, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner, Tübingen

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

RA Prof. Dr. Michael Arnold, Stuttgart · Prof. Dr. Walter Bayer, Jena · Dipl.-Verw. Wiss. Marianne Gajo, Spaichingen · RA Dr. Thorsten Kuthe, Köln · Dr. Thomas Ledermann, Hamburg · Dr. Franz-Josef Leven, Frankfurt a.M. · Dr. Stefan Mai, Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Mutter, Düsseldorf · Markus Rieger, Wolfratshausen · WP Prof. Dr. Eberhard Scheffler, Hamburg · Dipl.-Vw. Christoph Schlienke, Düsseldorf · Andreas Schmidt, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RAin Daniela Weber-Rey, LL.M., Frankfurt a.M. · RA Dr. Jochen Weck, München · RAin Madeleine Zipperle, Köln

## Steuer-Journal:

Streck Mack Schwedhelm, Rechtsanwälte/Fachanwälte für Steuerrecht, Köln/Berlin/München

## Inhalt

[die-aktiengesellschaft.de](http://die-aktiengesellschaft.de)

### Aufsätze

#### **RA Dr. Kai Hasselbach / RA Dr. Max Alles, LL.M. (Columbia), Attorney-at-Law (New York) – Die variable Gegenleistung bei öffentlichen Übernahmeangeboten**

Obwohl bei Übernahmeangeboten eine variable Gegenleistung für den Bieter und die Aktionäre der Zielgesellschaft sinnvoll sein kann, zeigt sich die BaFin sehr zurückhaltend bei der Genehmigung solcher Gestaltungen. Dementsprechend finden sich in der deutschen Übernahmepaxis bisher keine Präzedenzfälle einer variablen Gegenleistung oder sonstiger flexibler Ausformungen von Gegenleistungsmechanismen. Vor diesem Hintergrund untersucht der Beitrag praktische relevante Möglichkeiten zur alternativen Gestaltung der Angebotsgegenleistung und plädiert für mehr Flexibilität im Übernahmerecht. .... 209

#### **Dr. Carsten Schirmmacher / Ass. jur. Nicolas Hildebrandt – Die Business Judgment Rule bei der Übernahmeverteidigung**

Geschäftsleiter von Übernahmekandidaten haben häufig ein gesteigertes Interesse daran, die Übernahme – mit der oft ein Vorstandswechsel verbunden ist – zu verhindern. Die Übernahmeverteidigung kann aber mit den Belangen der Aktionäre der Zielgesellschaft kollidieren. Der Gesetzgeber versucht, dieses Spannungsverhältnis in § 33 WpÜG aufzulösen, indem er ein Verhinderungsverbot mit Ausnahmeverhalten statuiert. Der Beitrag geht der Frage nach, ob sich die Geschäftsleiter auf die Business Judgment Rule (§ 93 Abs. 1 Satz 2 AktG) berufen können, wenn sie sich im Rahmen der Ausnahmetatbestände bewegen. .... 220



## Inhalt

### Podium

#### **Dr. Philipp Scholz, LL.M. (Harvard) / Dipl.-Kfm. Thomas Hoffmann – Die Rechtstatsachenforschung im toten Winkel des DiRUG-Regierungsentwurfs**

Der Regierungsentwurf des Gesetzes zur Umsetzung der Digitalisierungsrichtlinie wird bislang als ein Schritt in die richtige Richtung gefeiert. Gleichwohl führt der geplante Wegfall einer separaten Bekanntmachung von Eintragungen aus dem Handels-, Genossenschafts- und Partnerschaftsregister dazu, dass Rechtstatsachenforschung nicht unerheblich erschwert wird. Der Beitrag würdigt diese Kollateralschäden kritisch. .... 227

### Kommentar

#### **Dr. Maximilian Hirschfeld – Die Wirkung eines Entherrschungsvertrags auf Mitteilungspflichten bei Veränderung des Stimmrechtsanteils – Kommentar zu BGH v. 22.9.2020 – II ZR 399/18, AG 2020, 905**

Im September 2020 hat der II. Zivilsenat des BGH entschieden, dass ein Entherrschungsvertrag einer Zurechnung von Stimmrechtsanteilen einer Tochtergesellschaft gem. § 34 Abs. 1 Satz 1 Nr. 1 WpHG nicht entgegensteht. Der Beitrag setzt sich mit den Aussagen des BGH aus teleologischer Perspektive kritisch auseinander. .... 230

### Rechtsprechung

- Marktmissbrauchsrecht:** Nemo-tenetur-Grundsatz bei Verwaltungsanktionen strafrechtlicher Natur (EuGH, Urt. v. 2.2.2021 – C-481/19 – DB/Consob) ..... 236
- Konzernrecht:** Ausschüttungssperre und Gewinnabführung bei Lebensversicherung (BGH, Urt. v. 20.1.2021 – IV ZR 318/19) ..... 239
- Inhaberschuldverschreibung:** Besteuerung des Gewinns aus der Veräußerung von „Gold Bullion Securities“-Inhaberschuldverschreibungen (BFH, Urt. v. 16.6.2020 – VIII R 7/17) ..... 243
- Umwandlungsrecht:** Verschmelzung des Vermögens einer Kapitalgesellschaft auf den Alleingesellschafter (OLG Hamm, Beschl. v. 3.11.2020 – 27 W 98/20) ..... 245
- Beschlussmängelrecht:** Beurkundung und Auslegung von Beschlüssen (LG München I, Urt. v. 27.8.2020 – 5HK O 17731/19) ..... 246

### Buchbesprechungen

- RA Prof. Dr. Hans-Christoph Ihrig, Mannheim – Münchener Handbuch des Gesellschaftsrechts, Band 4, Aktiengesellschaft.**  
Hrsg. von Michael Hoffmann-Becking ..... 248

**5 Module.  
3 Nutzer.  
1 Preis.**

**Jetzt 4 Wochen gratis nutzen!**

[www.otto-schmidt.de/akgr](http://www.otto-schmidt.de/akgr)

**Aktionsmodul  
Otto Schmidt  
Gesellschaftsrecht**

## Inhalt

**AG Report****Rechts-Report** | Aus der GesetzgebungUpdate Fondsstandortgesetz – Der Regierungsentwurf liegt vor (*Sven Johannsen*)..... R84**Rechts-Report** | HV-PraxisWider eine Fiktion von Anträgen nach § 137 AktG in der virtuellen Hauptversammlung (*Stefan Mutter*)..... R86Pflicht zur Aktionärsidentifizierung durch die Hintertür? (*Sascha Stiegler*)..... R86**Rechts-Report** | Neues zur RechnungslegungPrüfung des Vergütungsberichts (*Eberhard Scheffler*)..... R87**Kapitalmarkt-Report** | BörseGegenseitige Anerkennung der Handelsplätze Schweiz und Großbritannien (*Marianne Gajo*)..... R89EEX und Cplex entwickeln kroatischen Stromterminmarkt (*Marianne Gajo*)..... R89Nasdaq verkauft U.S. Geschäft für festverzinsliche Wertpapiere (*Marianne Gajo*)..... R90CDS und Euroclear planen Sicherheitenmanagement-Service für Kanada (*Marianne Gajo*)..... R90**Branchen- und Unternehmens-Report** | Branchen-NachrichtenExporte im Süßwarengeschäft sinken (*Marion Müller*)..... R90Deutsche Caravaning-Industrie (*Marion Müller*)..... R91Deutsche Franchisewirtschaft (*Marion Müller*)..... R91**Branchen- und Unternehmens-Report** | JahresabschlüsseCarl Zeiss Meditec AG – Konzernabschluss zum 30.9.2020 (*Christoph Schlienkamp*)..... R92Siemens Energy AG – Konzernabschluss zum 30.9.2020 (*Christoph Schlienkamp*)..... R93**Bibliothek**Neuerscheinungen (*Rafael Harnos*)..... R94Zeitschriftenspiegel (*Katharina Melkko*)..... R95**Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!**

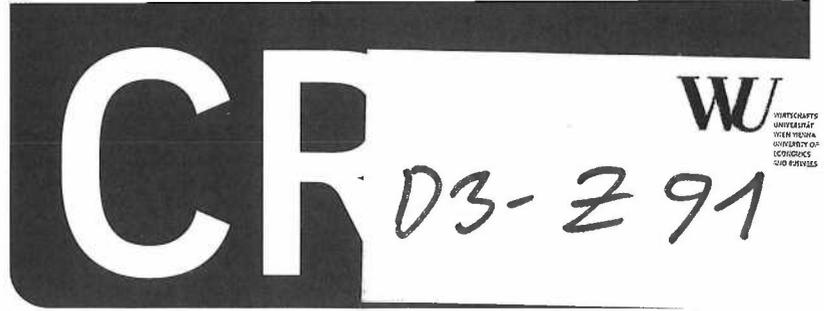
Nutzen Sie die Online-Vorteile: Ihre neuen Zugangsdaten für 3 Nutzer finden Sie im Oktoberheft links neben dem Inhaltsverzeichnis. Auch für die Otto Schmidt Zeitschriften-App! Wichtige Info für bereits registrierte Nutzer: Verlängern Sie jetzt Ihren Zugriff mit den neuen Zugangsdaten!



# Garantiert Mehrwert.

Der Kommentar von Rödder/Herlinghaus/van Lishaut ist das Standardwerk für Umstrukturierungen der Oberklasse. Die umfassende und ausgewogene Kommentierung hilft Ihnen, selbst die größten oder komplexesten Umstrukturierungen souverän und fehlerfrei zu beraten.

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



# Computer und Recht



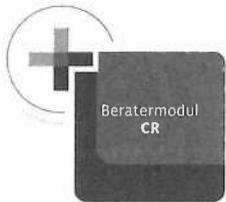
Zeitschrift für die Praxis des Rechts  
der Informationstechnologie

cr-online.de

**Schriftleitung:** RA Prof. Dr. Michael Bartsch · RA Dr. Malte Grützmaker, LL.M. ·  
RA Prof. Niko Härting · RA Sven-Erik Heun · RA Thomas Heymann ·  
RA Prof. Dr. Jochen Schneider · RA Prof. Dr. Fabian Schuster ·  
Prof. Dr. Indra Spiecker gen. Döhmann, LL.M. · Prof. Dr. Gerald Spindler

Herausgegeben gemeinsam mit DGRI e.V.

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

<b>IT und Software &gt;</b>	<b><i>Truiken J. Heydn / Marion Schultz</i></b> – Vertragsklauseln zum IT-Projektmanagement ..... 145
<b>Daten und Sicherheit &gt;</b>	<b><i>Matthias C. Kettemann / Georg Kraml / Felicitas Rachinger / Clara Rauchegger / Anna Sophia Tiedeke</i></b> – Weltweite Löschpflichten für rechtswidrige Inhalte auf digitalen Plattformen vor dem österreichischen OGH ..... 154
	EuGH: Vertragsklausel als Nachweis der Einwilligung zur Aufbewahrung einer Ausweiskopie mit Identifikationsfunktion (EuGH, Urt. v. 11.11.2020 – C-61/19 – Orange România vs. ANSPDCP) ..... 159
<b>Internet und E-Commerce &gt;</b>	<b><i>Niko Härting / Max Valentin Adamek</i></b> – Digital Services Act – ein Überblick ..... 165
	<b><i>Carsten Föhlisch / Daniel Löwer</i></b> – Vorgaben zur Kennzeichnung des Energieverbrauchs – die neuen Delegierten Rechtsakte der EU-Kommission ..... 171
	<b><i>Steffen Wettig / Gerd Kiparski</i></b> – Wiederaufleben des fliegenden Gerichtsstandes contra legem!? ..... 177
	LG Düsseldorf: Gerichtsstand bei Wettbewerbsverstößen im elektronischen Geschäftsverkehr und in Telemedien (LG Düsseldorf, Beschl. v. 15.1.2021 – 38 O 3/21) ..... 201
<b>Report und Technik &gt;</b>	<b><i>Dieter Frey / Matthias Rudolph / Veronika Frey / Olaf Radtke</i></b> – Die Regulierung digitaler Geschäftsmodelle im neuen Medienstaatsvertrag ..... 209





# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie



## Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Michael Bartsch, Karlsruhe · RA Dr. Malte Grützmaker, LL.M. (London), Hamburg ·  
RA Prof. Niko Härting, Berlin · RA Sven-Erik Heun, Frankfurt a.M. · RA Thomas Heymann, Frankfurt a.M. · RA Prof.  
Dr. Jochen Schneider, München · RA Prof. Dr. Fabian Schuster, Düsseldorf · Prof. Dr. Indra Spiecker gen.  
Döhmann, LL.M. (Georgetown Univ.) · Prof. Dr. Gerald Spindler, Universität Göttingen

## Beirat:

Prof. Dr. Joachim Bornkamm, Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe, und Universität Freiburg · RA Prof.  
Dr. Peter Bräutigam, München · Prof. Dr. Thomas Dreier M.C.J., Universität Karlsruhe · RA Prof. Dr. Stefan Ernst,  
Freiburg/Br. · Dr. Jens-L. Gaster, Europäische Kommission, Brüssel · RA Prof. Dr. Marco Gercke, Direktor des  
Cybercrime Research Institute, Köln · Prof. Dr. Dirk Heckmann, Universität Passau · Prof. Dr. Thomas Hoeren,  
Universität Münster · Dr.-Ing. Peter Hoppen, Köln · PA Dipl.-Phys. Markus Hössle, Stuttgart · Lothar Jaeger, Vor-  
sitzender Richter am OLG a.D., Köln · Prof. em. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kilian, Leibniz Universität Hannover · Prof.  
Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institut und Universität München · Prof. Dr. Ulrich Loewenheim,  
Universität Frankfurt a.M. · Prof. Dr. Josef Mehrings, Fachhochschule Münster · Prof. Dr. Axel Metzger, LL.M.  
(Harvard), Humboldt Universität Berlin · RA Prof. Claus-Dieter Müller-Hengstenberg, Böblingen · Rechtsinformati-  
ker Dr. iur. Falk Peters, Bonn · Dr. Peter Rädler, LL.M. (Cambridge, UK), Rechtsanwalt beim BGH · RA und Dipl.-  
Inform. Dr. Helmut Redeker, Bonn · RA Prof. Dr. Joachim Scherer, LL.M. (Columbia), Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan  
Schuppert, LL.M. (Harvard), München · Prof. Dr. Ulrich Sieber, Max-Planck-Institut für aust. und int. Strafrecht,  
Freiburg, und Rechtsinformatikzentrum der Universität München · Prof. Dr. Olaf Sosnitzer, Würzburg · Prof. Dr.  
Eike Ullmann, Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe · Prof. Dr. Hanns Ullrich, Gräfelfing · Europäische RA in  
PD Dr. Irini Vassilaki, Athen · RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen, Köln · Prof. Dr. Andreas Wiebe, LL.M.  
(Virginia), Universität Göttingen · Prof. Dr. iur. Dipl.-Biol. Herbert Zech, Universität Basel

## Inhalt

[cr-online.de](http://cr-online.de)

**Neues unter cr-online.de:** *Wybitul* im Blog zur zwingenden Vorlage an EuGH bei immateriellem  
DSGVO-Schadensersatz nach BVerfG v. 14.1.2021

### IT und Software

#### Aufsätze

**Truken J. Heydn / Marion Schultz – Vertragsklauseln zum IT-Projektmanagement – Zentrale Weichenstellungen**

Beispielhaft für einen Vertrag zur Implementierung von Kundenanforderungen in eine nicht vom Auftragnehmer hergestellte Standardsoftware bei einem großen Unternehmen stellt der Beitrag die wichtigsten Aspekte zur vertraglichen Verknüpfung von Recht und Projektmanagement zum Zweck der bestmöglichen Projektzielerreichung dar. Dabei gehen die Verfasserinnen zunächst auf die Frage ein, welcher Vertragstyp geeignet ist, um den Interessen der Parteien Rechnung zu tragen (I.), setzen sich dann mit Aspekten zum Leistungsumfang und zu den Mitwirkungen auseinander (II.), um dann aufzuzeigen, wie der Vertrag die Projektmanager bei einer effizienten Bewältigung ihrer Aufgabe unterstützen kann (III). ... 145



## Inhalt

**Daten und Sicherheit****Aufsätze**

**Matthias C. Kettemann / Georg Kraml / Felicitas Rachinger / Clara Rauegger / Anna Sophia Tiedeke – Weltweite Löschpflichten für rechtswidrige Inhalte auf digitalen Plattformen vor dem österreichischen OGH – Der mühsame Weg zur Entfernung von Äußerungsrechtsverstößen in Social Media**

Wenn Gerichte Löschpflichten für rechtswidrige Inhalte auf digitalen Plattformen verfügen, stellt sich die Frage, welche geographische Reichweite diese Verfügungen haben. Der österreichische OGH konkretisierte 2020 in *ORF/Facebook* die vom EuGH aufgestellten Vorgaben, schloss dann in *Glawischnig-Piesczek/Facebook* aber globale Löschpflichten für rechtswidrige Online-Inhalte nicht aus. Der Beitrag prüft, ob die *Glawischnig-Piesczek/Facebook*-Entscheidung die Tür zu einer weltweiten Zensur von Online-Inhalten auf der Grundlage des Rechts eines einzelnen Staates geöffnet hat. .... 154

**Rechtsprechung**

EuGH: Vertragsklausel als Nachweis der Einwilligung zur Aufbewahrung einer Ausweiskopie mit Identifikationsfunktion	(EuGH, Urt. v. 11.11.2020 – C-61/19, ECLI:EU:C:2020:901 – Orange România vs. ANSPDCP) .....	159
OLG Köln: Höhe des Streitwerts bei Datenauskunftsanspruch	(OLG Köln, Beschl. v. 12.11.2020 – 9 W 34/20) .....	162
LG Köln: Ohne Einwilligung gesetzte Cookies als Wettbewerbsverstoß	(LG Köln, Beschl. v. 29.10.2020 – 31 O 194/20) .....	163
LG Dresden: Auskunftsanspruch eines Patienten gegen eine Klinik	(LG Dresden, Urt. v. 29.5.2020 – 6 O 76/20) .....	163

**Internet und E-Commerce****Aufsätze**

**Niko Härting / Max Valentin Adamek – Digital Services Act – ein Überblick – Neue Kompetenzen der EU-Kommission und hoher Umsetzungsaufwand für Unternehmen**

Die *EU-Kommission* hat am 15.12.2020 den Entwurf eines „Digital Services Act“ (DSA-E) vorgelegt, um die Verantwortlichkeit von Online-Providern neu zu gestalten. Der Beitrag stellt das abgestufte Compliance-System des DSA-E und seine detaillierten Mechanismen zur Rechtsdurchsetzung ebenso kritisch vor wie sein aufsichtsbehördliches System und die Sanktionen. Während der Umfang der Compliance-Pflichten von der Größe des Providers abhängt, zeichnen sich unaufgelöste Widersprüche zu den Anforderungen der DSGVO ab. .... 165

**Carsten Föhlisch / Daniel Löwer – Vorgaben zur Kennzeichnung des Energieverbrauchs – die neuen Delegierten Rechtsakte der EU-Kommission**

Auf Grundlage der Rahmenverordnung (EU) 2017/1369 zur Festlegung der Energieverbrauchskennzeichnung hat die *EU-Kommission* für bestimmte Produktgruppen neue Delegierte Rechtsakte erlassen, die eine neue Skala mit Energieeffizienzklassen von A bis G einführt. Mit Fokus auf E-Commerce gibt der Beitrag einen Überblick über die detaillierten Vorgaben zur Darstellung der Energieeffizienzklassen und des Spektrums der auf dem Etikett verfügbaren Energieeffizienzklassen in visuell wahrnehmbarer Werbung. .... 171

Beratermodul  
Otto Schmidt  
IT-Recht

Otto Schmidt online

Redeker  
Handbuch der  
IT-Verträge

Jochen Schnelder  
Handbuch  
EDV-Recht

CR

Härting  
Internet  
recht

Jetzt 4 Wochen gratis nutzen!

[www.otto-schmidt.de/bmitr](http://www.otto-schmidt.de/bmitr)

## Inhalt

**Steffen Wettig / Gerd Kiparski – Wiederaufleben des fliegenden Gerichtsstandes contra legem!?** – Zugleich Entscheidungsanmerkung zu LG Düsseldorf, Beschl. v. 15.1.2021 – 38 O 3/21 und OLG Düsseldorf, Beschl. v. 16.2.2021 – 20 W 11/21

Am 2.12.2020 trat das Gesetz zur Stärkung des fairen Wettbewerbs in Kraft. Die – soweit ersichtlich – erste gerichtliche Entscheidung zur Auslegung der Einschränkung des fliegenden Gerichtsstands im neuen § 14 Abs. 2 UWG wurde vom LG Düsseldorf erlassen. Ebenfalls hat sich bereits das OLG Düsseldorf in einem *obiter dictum* zur Rechtsauffassung des LG Düsseldorf geäußert. Der Beitrag setzt sich kritisch mit dem Ansatz des LG Düsseldorf zur örtlichen Zuständigkeit mittels „fliegendem Gerichtsstand“ bei Internetsachverhalten auseinander und arbeitet unter Betrachtung des Gesetzgebungsverfahrens den gesetzgeberischen Willen heraus. ....



## Rechtsprechung

EuGH: Anforderungen an Genehmigungspflicht für Airbnb-artige Kurzzeitvermietung möblierter Wohnungen – Cali Apartments SCI	(EuGH, Urt. v. 22.9.2020 – C-724/18 und C-727/18, ECLI:EU:C:2020:743 – Cali Apartments SCI – HX vs. Procureur général près la cour d’appel de Paris, Ville de Paris).....	182
BGH: EuGH-Vorlagefragen zu Auslistungsbegehren gegen Suchmaschinenbetreiber	(BGH, Beschl. v. 27.7.2020 – VI ZR 476/18 – ECLI:DE:BGH:2020:270720BVIZR476.18.0) .....	189
BGH: Zwischenentscheidung des Kartellgerichts im Eilverfahren – Facebook II	(BGH, Beschl. v. 15.12.2020 – KVZ 90/20, ECLI:DE:BGH:2020:151220BKVZ90.20.0 – Facebook II) .....	195
BGH: Angabe einer „verfügbaren“ Telefonnummer bei Verwendung der Muster-Widerrufsbelehrung im Fernabsatzgeschäft	(BGH, Urt. v. 24.9.2020 – I ZR 169/17, ECLI:DE:BGH:2020:240920UIZR169.17.0 – Verfügbare Telefonnummer).....	197
OLG Düsseldorf: Ausnahmslose Abschaffung des fliegenden Gerichtsstands	(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 16.2.2021 – 20 W 11/21) .....	200
LG Düsseldorf: Gerichtsstand bei Wettbewerbsverstößen im elektronischen Geschäftsverkehr und in Telemedien	(LG Düsseldorf, Beschl. v. 15.1.2021 – 38 O 3/21) .....	201

## Telekommunikation und Medien

### Rechtsprechung

EuGH: Keine Geoblocking-Umgehung, aber unverhältnismäßige Verpflichtungszusagen für Paramount	(EuGH, Urt. v. 9.12.2020 – C-132/19 P – Group Canal + vs. Kommission) .....	203
---	---	-----

## Report und Technik

### Aufsätze

**Dieter Frey / Matthias Rudolph / Veronika Frey / Olaf Radtke – Die Regulierung digitaler Geschäftsmodelle im neuen Medienstaatsvertrag – Ein Überblick**

Mit dem neuen Medienstaatsvertrag (MStV) wurde der Fokus auf die digitale Medienwelt verlagert. Dabei wurde der Regulierungsrahmen nicht nur erheblich weiterentwickelt, sondern auch deutlich ausgeweitet: Digitale Akteure wie etwa Medienintermediäre, Anbieter von Benutzeroberflächen oder Video-Sharing-Dienste treffen nun mitunter umfangreiche Verpflichtungen. Der Beitrag bietet einen Überblick über die für diese Akteure und ihre digitalen Geschäftsmodelle geltenden Regeln des neuen MStV. ....

## CR Report

### Daten und Sicherheit

EuGH: Schlussanträge des Generalanwalts zur Zuständigkeit von Datenschutzbehörden bei grenzüberschreitender Datenverarbeitung ( <i>Mandy Hruby</i> ).....	R25
---	-----

### Internet und E-Commerce

BGH: Vorabentscheidungsverfahren zur Informationspflicht über Herstellergarantien ( <i>Jan Pfeiffer</i> ) .....	R25
LG München I: Kartellverstoß durch Vereinbarung zwischen dem BMG und Google ( <i>Jan Pfeiffer</i> ) .....	R26
BGH: Unzulässiges „Clickbaiting“ mit Prominentenbild ist ( <i>Jan Pfeiffer</i> ) .....	R27
LG Koblenz: Verletzung des Persönlichkeitsrechts in der Wikipedia ( <i>Marvin Jäschke</i> ) .....	R28

## Inhalt

**TK und Medien**

EuGH: Zum Regionalwerbverbot im bundesweiten Fernsehprogramm ( <i>Jan Lundberg</i> ).....	R28
EuGH: Mögliche Beschränkung der Annahme von Bargeldzahlungen ( <i>Maren Wöbbeking</i> ).....	R29

**Buchbesprechungen**

Schuster/Grützmaker (Hrsg.): IT-Recht Kommentar ( <i>Isabell Conrad</i> ).....	R30
--	-----

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

Nutzen Sie die Online-Vorteile: **Ihre neuen Zugangsdaten für 3 Nutzer finden Sie im Oktoberheft links neben dem Inhaltsverzeichnis.** Auch für die Otto Schmidt Zeitschriften-App! **Wichtige Info für bereits registrierte Nutzer:** Verlängern Sie jetzt Ihren Zugriff mit den neuen Zugangsdaten!

**Beratermodul  
Otto Schmidt  
Datenschutzrecht**

**Otto Schmidt online**

**Moos**  
Datenschutz-  
und  
Datennutzungs-  
Verträge

**Poth**  
DSGVO  
BDSG

**Härting**  
Datenschutz-  
Grund-  
verordnung

**Jetzt 4 Wochen gratis nutzen!**

[www.otto-schmidt.de/bmnds](http://www.otto-schmidt.de/bmnds)

# NZKart

# Neue Zeitschrift

# für Kartellrecht



03-Z320



www.nzkart.de

Herausgegeben von  
 Prof. Dr. Thomas Ackermann  
 RA Prof. Dr. Albrecht Bach  
 RiBGH Dr. Klaus Bacher  
 RA Prof. Dr. Rainer Bechtold  
 Prof. Dr. Florian Bien  
 RA Dr. Ingo Brinker  
 Prof. Dr. Friedrich Wenzel Bulst  
 RA Dr. Michael Esser  
 MinRat Dr. Thorsten Käseberg  
 VorsRiLG Dr. Gerhard Klumpe  
 Prof. Dr. Torsten Körber  
 VorsRiOLG Prof. Dr. Jürgen Kühnen  
 RiEuG Johannes Laitenberger  
 RA Dr. Thorsten Mäger  
 VPräs. b. BKartA Prof. Dr. Konrad Ost  
 Prof. Dr. Ulrich Schwalbe  
 Prof. Dr. Heike Schweitzer  
 RA Dr. Kathrin Westermann

Schriftleitung:  
 RA Dr. Ulrich Soltész

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



## 4/2021

S. 205–260 14. April 2021

### Aus dem Inhalt

- J. Dittrich*  
**Das Kartellrecht und der stationäre Einzelhandel**  
 (Editorial I) 205
- Th. Höppner*  
**NetDoktor vs. Bund & Google** (Editorial II) 207
- A. Weitbrecht*  
**Kartellschadensersatz 2020** 208
- L. Hornkohl/E. J. Melzer*  
**Prozessualer Geheimnisschutz im Kartellschadens-**  
**ersatzrecht nach der 10. GWB-Novelle** 214
- St. Leclerc*  
**Kartellgeldbußen als Schaden?** 220
- N. Seitz*  
**Common Ownership: Zeit für eine europäische Debatte?** 225
- A. Ricard*  
**Die Entscheidungspraxis der Kommission zum**  
**Warehousing** 230
- EuGH*  
**Urteil Pometon** 234
- EuGH*  
**Urteil Slovak Telecom** 238
- LG Nürnberg-Fürth*  
**Urteil LKW-Kartell** 242
- LG München I*  
**Urteil LKW-Kartell** 245
- Fallberichte des Bundeskartellamtes** 252



# Neue Zeitschrift für Kartellrecht

NZKart

Schriftleitung: Rechtsanwalt *Dr. Ulrich Soltész*, Brüssel



## Editorial

**Johannes Dittrich**

Das Kartellrecht und der stationäre Einzelhandel – Mehr unternehmerische Freiheit statt dirigistischer „Online-Steuer“ 205

**Thomas Höppner**

Wer Gesundheit googelt, soll beim Gesundheitsminister landen? NetDoktor vs. Bund & Google 207

## Aufsätze

**Andreas Weitbrecht**

Kartellschadensersatz 2020 208

**Lena Hornkohl/Edmund James Melzer**

Prozessualer Geheimnisschutz im Kartellschadensersatzrecht nach der 10. GWB-Novelle – eine Novelle ohne Novellierung 214

**Stefanie Leclerc**

Kartellgeldbußen als Schaden? 220

**Natalie Seitz**

Common Ownership: Zeit für eine europäische Debatte? 225

**Alisha Ricard**

Vorfeld- statt Zusammenschlusskontrolle? – Die Entscheidungspraxis der Kommission zum Warehousing 230

## Entscheidungen

### Gerichtshof der Europäischen Union (EuGH)

EuGH 18. 3.2021 – C-440/19 P Zu „hybriden“ Bußgeldverfahren 234

EuGH 25. 2.2021 – C-857/19 „Ne bis in idem“ bei Verfahren der Kommission und einer nationalen Wettbewerbsbehörde 238

### Bundesgerichtshof (BGH)

BGH 8.12.2020 – KZR 103/19 Zum Missbrauch bei Stationspreisen 240

### Landgerichte (LG)

LG Nürnberg-Fürth 25. 2.2021 – 19 O 4272/19 Zum Kartellschadensersatz 242

LG München I 19. 2.2021 – 37 O 10526/17 Zum Kartellschadensersatz 245

LG Dortmund 10. 2.2021 – 8 O 15/18 (Kart) Zur Gerichtszuständigkeit bei einer Vielzahl abgetretener Ansprüche 249

LG Nürnberg-Fürth 14. 1.2021 – 19 O 4274/19 Zum Kartellschadensersatz beim indirekten Erwerb 251

## Fallberichte des Bundeskartellamtes

Freigabe des Erwerbs des Siliziumwafer-Herstellers Siltronic durch GlobalWafers	252
Bußgeldverfahren gegen Mörtelhersteller, zwei Handelskooperationen und zwei Baustoff-Fachhandelsverbände	254
Freigabe des Erwerbs von Signavio durch SAP	256
Bundeskartellamt stellt Pressepostverfahren nach Verpflichtungserklärung der Deutsche Post AG ein	257

## Buchbesprechung

Gerhard Klumpe Schadensschätzung bei Kartellverstößen – Was kann das Kartellrecht vom Zivilrecht lernen?	260
---	-----

ISSN 2195-2833

### NZKart

#### Neue Zeitschrift für Kartellrecht

##### Schriftleitung/Redaktion:

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

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

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

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

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

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

**Erscheinungsweise:** monatlich.

**Bezugspreise 2021** jährlich (inkl. Online-Zugang € 509,- (inkl. MwSt.), Vorzugspreis für Bezieher der GRUR sowie des beck-online Fachmoduls Gewerblicher Rechtsschutz plus (inkl. Online-Zugang) € 425,- (inkl. MwSt.), Einzelheft: € 53,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

##### KundenServiceCenter:

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

**Abbestellungen:** 6 Wochen vor Jahresabschluss.

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

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

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



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

# Zeitschrift für Ge

Intellectua



D3-Z327

1

Band 13  
2021

Vorwort

**Thorsten B. Behling**

Wie steht es um das Dateneigentum? Bestandsaufnahme und Ausblick im Lichte des aktuellen Rechts und gegenwärtiger EU-rechtlicher Entwicklungen

**Franz Hofmann / Louisa Specht-Bienenschnieder**

Verantwortung von Online-Plattformen. Ein Plädoyer für ein funktionszentriertes Verkehrspflichtenkonzept

## Neue Bücher

Christian Kube: Die Nutzung von Musik im politischen Wahlkampf  
(*Michael Grünberger*)

Meik Thöne: Autonome Systeme und deliktische Haftung  
(*Martin Sommer*)

Max Burda: Die Zweckbindung im Urhebervertragsrecht  
(*Gernot Schulze*)

Anne Rappen: Die urheberrechtliche Zulässigkeit von Online-Archiven gemäß §§ 48–50 UrhG (*Gunda Dreyer*)



Mohr Siebeck



## Inhaltsverzeichnis

Vorwort 1-2

### **Thorsten B. Behling**

Wie steht es um das Dateneigentum? Bestandsaufnahme und Ausblick  
im Lichte des aktuellen Rechts und gegenwärtiger EU-rechtlicher  
Entwicklungen 3-47

### **Franz Hofmann / Louisa Specht-Riemenschneider**

Verantwortung von Online-Plattformen.  
Ein Plädoyer für ein funktionszentriertes Verkehrspflichtenkonzept 48-113

### **Neue Bücher**

Christian Kube: Die Nutzung von Musik im politischen Wahlkampf  
(*Michael Grünberger*) 114-115

Meik Thöne: Autonome Systeme und deliktische Haftung (*Martin Sommer*) 115-122

Max Burda: Die Zweckbindung im Urhebervertragsrecht (*Gernot Schulze*) 122-126

Anne Rappen: Die urheberrechtliche Zulässigkeit von Online-Archiven gemäß  
§§ 48-50 UrhG (*Gunda Dreyer*) 126-131

8 | 2021

112. Jahrgang  
15. April 2021  
S. 401-460  
PVSt 6012

Gm

D3-243

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

# GmbHRundschau

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

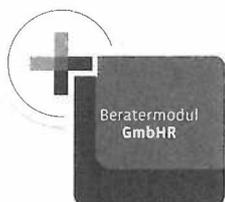
Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

[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**

**Aufsätze > Anne Nickert / Cornelius Nickert** – Früherkennungssystem als  
Instrument zur Krisenfrüherkennung nach dem StaRUG ..... 401

**Ralf Neumann / Kathrin Höffer** – Das Anwendungsschreiben zu § 8d  
KStG vom 18.3.2021 – alle Zweifel ausgeräumt? ..... 413

**Verwaltungsanweisungen > Verlustvortrag:** Fortführungsgebundener Verlustvortrag nach § 8d  
KStG (BMF, Schr. v. 18.3.2021 – IV C 2 – S 2745-b/19/10002:002 –  
DOK 2021/0303080) ..... 430

**Rechtsprechung > Verschwiegenheitspflicht:** Entbindung eines Wirtschaftsprüfers von  
seiner Verschwiegenheitspflicht im Insolvenzverfahren („Wirecard“)  
(BGH, Beschl. v. 27.1.2021 – StB 44/20) *m. Anm. Christian Brand* ..... 445

**Umwandlungssteuer:** Keine Auswirkungen auf Einkommen des  
nach steuerlichem Übertragungstichtag verstorbenen Gesellschaf-  
ters einer Kapitalgesellschaft durch deren rückwirkende Verschmel-  
zung auf Alleingesellschafter (BFH, Urt. v. 8.9.2020 – X R 36/18)  
*m. Anm. Christian Möller* ..... 450

**Verdeckte Gewinnausschüttung:** Keine Beschwer zur Anfechtung  
einer im Körperschaftsteuerbescheid angesetzten, aber nicht  
steuererhöhenden bzw. nicht verlustvortragsrelevanten vGA  
(FG München, Gb. v. 2.12.2020 – 6 K 1754/20, rkr.)  
*m. Anm. Manuel Brühl / Martin Weiss* ..... 457

**GmbHR im Blickpunkt**

**Michael Gebhardt** – Entwurf für ein Lieferkettengesetz: Künftige  
Sorgfaltspflichten für Unternehmen im Überblick ..... R116

**ottoschmidt**





## GmbHRundschau

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



### Herausgeber:

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

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

### Herausgeber-Beirat:

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

## Inhalt

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

### Aufsätze

#### **Anne Nickert / Cornelius Nickert – Früherkennungssystem als Instrument zur Krisenfrüherkennung nach dem StaRUG**

Der Gesetzgeber hat mit § 1 StaRUG ein Früherkennungssystem für bestandsgefährdende Entwicklungen, insbesondere auch für die GmbH und GmbH & Co. KG kodifiziert. Mit dem Beitrag sollen die Anforderungen für die Gesellschaft und deren Geschäftsführer aufgezeigt sowie der Nutzen solcher Systeme dargelegt werden. Für die Beurteilung des Gesamtrisikoumfangs bedarf es einer integrierten Unternehmensplanung. Die Darstellung der Risikoaggregation gelingt am besten mit einer Monte-Carlo-Simulation: Beide Instrumente – integrierte Unternehmensplanung und Monte-Carlo-Simulation – sind ein ideales und stabiles Fundament für unternehmerische Entscheidungen sowie eine professionelle Unternehmenssteuerung und damit für ein stabiles und erfolgreiches Unternehmen. .... 401

#### **Ralf Neumann / Kathrin Höffer – Das Anwendungsschreiben zu § 8d KStG vom 18.3.2021 – alle Zweifel ausgeräumt?**

Mehr als vier Jahre nach Einführung des § 8d KStG durch das Gesetz zur Weiterentwicklung der steuerlichen Verlustverrechnung bei Körperschaften vom 20.12.2016 (BGBl. I 2016, 2998) hat das BMF am 18.3.2021 ein Anwendungsschreiben zum „Fortführungsgebundenen Verlustvortrag nach § 8d KStG“ bekannt gegeben, in dem nun erstmalig die Verwaltungsauffassung zu dieser Vorschrift (i.d.F. des UStAVerMG) enthalten ist. Ein nachfolgender koordinierter Ländererlass vom 19.3.2021 bestätigt die dortigen Grundsätze für den Bereich der Gewerbesteuer. Dieser Beitrag baut auf dem Beitrag der Verfasser in GmbHR 2017, 281, auf und erläutert nunmehr die Positionen der Verwaltung unter Berücksichtigung noch offener Streitfragen und zwischenzeitlich ergangener Rechtsprechung. .... 413

### Verwaltungsanweisungen

**Verlustvortrag:** Fortführungsgebundener Verlustvortrag nach § 8d KStG

(BMF, Schr. v. 18.3.2021 – IV C 2 – S 2745-b/19/10002:002 – DOK 2021/0303080) ..... 410



## Inhalt

**Rechtsprechung****Gesellschaftsrecht**

**Verschwiegenheitspflicht:** Entbindung eines Wirtschaftsprüfers von seiner Verschwiegenheitspflicht im Insolvenzverfahren („Wirecard“)

(BGH, Beschl. v. 27.1.2021 – StB 44/20)

*m. Anm. Christian Brand* ..... 445**Steuerrecht**

**Umwandlungssteuer:** Keine Auswirkungen auf Einkommen des nach steuerlichem Übertragungstichtag verstorbenen Gesellschafters einer Kapitalgesellschaft durch deren rückwirkende Verschmelzung auf Alleingesellschafter

(BFH, Urt. v. 8.9.2020 – X R 36/18)

*m. Anm. Christian Möller* ..... 450

**Verdeckte Gewinnausschüttung:** Keine Beschwer zur Anfechtung einer im Körperschaftsteuerbescheid angesetzten, aber nicht steuererhöhenden bzw. nicht verlustvortragsrelevanten vGA

(FG München, Gb. v. 2.12.2020 – 6 K 1754/20)

*m. Anm. Manuel Brühl / Martin Weiss* ..... 457**GmbHR Report****GmbHR im Blickpunkt***Michael Gebhardt* – Entwurf für ein Lieferkettengesetz: Künftige Sorgfaltspflichten für Unternehmen im Überblick ..... R116**Unternehmensrecht**BGH: Ersatzfähigkeit von „fiktiven“ Mängelbeseitigungskosten im Kaufrecht (*Stephan Ulrich*) ..... R117**Steuer- & Bilanzrecht**BFH: Gewerbesteuerlicher Freibetrag bei unterjähriger Begründung einer GmbH & atypisch Still (*Christian Levedag*) ..... R118BFH: Anwendbarkeit der Spartenrechnung nach § 8 Abs. 9 KStG i.d.F. des JStG 2009 (*Christian Levedag*) ..... R119BFH: Zeitpunkt des Bestehens ernstlicher Zweifel bei Nachweis eines niedrigeren gemeinen Werts durch ein Sachverständigengutachten (*Christian Levedag*) ..... R119BMF: Referentenentwurf eines Gesetzes zur Modernisierung des Körperschaftsteuerrechts (*Georg Geberth / Martin Bartelt*) ..... R120**Arbeits- & Sozialrecht**LAG Düsseldorf: Fristlose Kündigung wegen gestohlenem Desinfektionsmittel (*Martin Pröpper*) ..... R120LAG Hamm: Entschädigungszahlung wegen Mobbing (*Martin Pröpper*) ..... R121**Perfektes Zusammenwirken.**

Als einziges Grundlagenwerk trägt der *Prinz/Witt* den besonderen Herausforderungen der Organschaft Rechnung. Er liefert einschlägiges Spezialwissen – aus unterschiedlichen Rechtsgebieten und abgestimmt auf nationale, europäische und internationale Konstellationen.

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

## Inhalt

**Wirtschafts-Praxis**Umsatzentwicklung im Handwerk (*Marianne Gajo*) .....

R122

**Zeitschriftenspiegel**

Gesellschaftsrecht .....

Steuerrecht .....

R123

**Buchbesprechungen**

Reichert, GmbH &amp; Co. KG .....

**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.**

**Otto Schmidt online**

Bewährte Kompetenz in zukunftsweisendem Format!  
Die Datenbank von Otto Schmidt sorgt für mehr Aktualität und Komfort in Ihrem Arbeitsalltag:

- **Neu:** Alle Ausgaben der ZIP – Zeitschrift für Wirtschaftsrecht
- Führende Kommentare, Handbücher und Zeitschriften, meinungsbildend, umfassend und tiefgehend
- Rechtssicherheit und Zitierfähigkeit
- Gesetze, Entscheidungen und Verwaltungsanweisungen im Volltext
- Inklusive Selbststudium mit Zertifikat nach § 15 FAO

**5 Module, 3 Nutzer, 1 Preis: nur 159,-€ mtl. statt 230,-€.**  
**Mehr als 30 Prozent Preisvorteil.**

**Jetzt 4 Wochen gratis nutzen!**

[www.otto-schmidt.de/akgr](http://www.otto-schmidt.de/akgr)

**WWM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****15**17. April 2021  
75. Jahrgang  
Seiten 709-756**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**D3-Z187****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. Mülbert,  
Mainz**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV**

Postverlagsort Frankfurt a. M.

**AUS DEM INHALT:**

Seite 709

Dr. Hans Gerhard Ganter, Vorsitzender Richter am BGH a.D.,  
Weil der Stadt  
Der sicherungsvertragliche Rückgewähranspruch und der  
Löschungsanspruch aus § 1179a BGB – eine spannungsreiche  
Beziehung

Seite 717

Rechtsanwältin Dr. Annette Keilmann und  
Falko Schmidt, Frankfurt a. M./Hamburg  
Der Entwurf des Sorgfaltspflichtengesetzes – Warum es richtig  
ist, auf eine zivilrechtliche Haftung zu verzichten

Seite 724

BVerfG, 4.3.2021 – 2 BvR 1161/19  
Erfordernis vorheriger Vorlage an den EuGH bei Entscheidung  
über eine auf § 1 Abs. 1 ASTG gestützten Einkünftekorrektur  
der Teilwertabschreibung eines ausgefallenen unbesicherten  
Konzerndarlehens

Seite 726

BGH, 19.1.2021 – XI ZB 35/18  
Ausschluss einer Haftung der Gründungsgesellschafter als  
Prospektveranlasser im Anwendungsbereich der spezial-  
gesetzlichen Prospekthaftung

Seite 730

BGH, 23.2.2021 – II ZR 65/19  
Zur Frage, ob bei Verschmelzungen und Spaltungen ein  
Sonderbeschluss der Vorzugsaktionäre nach § 141 Abs. 1  
AktG erforderlich ist

Seite 742

BGH, 10.3.2021 – VII ZB 24/20  
Zur Unpfändbarkeit der Corona-Soforthilfe



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

- Dr. Hans Gerhard Ganter, Vorsitzender Richter am BGH a.D., Weil der Stadt  
Der sicherungsvertragliche Rückgewähranspruch und der Löschungsanspruch aus § 1179a BGB  
– eine spannungsreiche Beziehung 709
- Rechtsanwältin Dr. Annette Keilmann und Falko Schmidt, Frankfurt a. M./Hamburg  
Der Entwurf des Sorgfaltspflichtengesetzes – Warum es richtig ist, auf eine zivilrechtliche Haftung zu verzichten 717

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

- Bundesverfassungsgericht 4.3.2021 2 BvR 1161/19 Erfordernis vorheriger Vorlage an den EuGH bei Entscheidung über eine auf § 1 Abs. 1 AStG gestützten Einkünftekorrektur der Teilwertabschreibung eines ausgefallenen unbesicherten Konzerndarlehens 724
- Bundesgerichtshof 19.1.2021 XI ZB 35/18\* Ausschluss einer Haftung der Gründungsgesellschafter als Prospektveranlasser unter dem Aspekt der Verwendung eines unrichtigen oder unvollständigen Prospekts gemäß § 280 Abs. 1 BGB i.V.m. § 311 Abs. 2 BGB im Anwendungsbereich der spezialgesetzlichen Prospekthaftung gemäß § 13 VerkProspG, §§ 44 ff. BörsG in der bis zum 31. Mai 2012 geltenden Fassung 726

#### Gesellschaftsrecht

- Bundesgerichtshof 23.2.2021 II ZR 65/19\* Zur Frage, ob bei Verschmelzungen und Spaltungen ein Sonderbeschluss der Vorzugsaktionäre nach § 141 Abs. 1 AktG erforderlich ist; kein Sonderbeschluss der Stammaktionäre nach § 65 Abs. 2 UmwG notwendig, wenn es als weitere Aktiengattung nur stimmrechtslose Vorzugsaktien gibt; zu den Anforderungen an die notarielle Beurkundung des Spaltungsvertrags 730
- Bundesgerichtshof 9.3.2021 II ZB 16/20 Zur Aussetzung wegen Voreigentümlichkeit im Urkundenprozess 740

#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

- Bundesgerichtshof 10.3.2021 VII ZB 24/20\* Zur Unpfändbarkeit der Corona-Soforthilfe (hier: Bundesprogramm „Corona-Soforthilfe für Kleinstunternehmen und Selbständige“ und ergänzendes Landesprogramm „NRW Soforthilfe 2020“) 742
- Bundesgerichtshof 25.2.2021 IX ZR 156/19 Zu den Voraussetzungen, unter denen die Zustellung der Klage in einem anderen EU-Mitgliedstaat „demnächst“ erfolgt 745

## Bürgerliches Recht und Handelsrecht

Bundesgerichtshof	22.9.2020	VI ZR 476/19	Zur Zulässigkeit des Vorhaltens von Altmeldungen im Online-Archiv eines Presseorgans (Fortgang des Verfahrens nach der Entscheidung BVerfGE 152, 152 [Recht auf Vergessen I])	750
Bundesgerichtshof	8.3.2021	VI ZR 505/19*	Haftung einer juristischen Person aus § 826 BGB in Verbindung mit § 31 BGB, wenn einer ihrer verfassungsmäßig berufenen Vertreter im Sinne des § 31 BGB den objektiven und subjektiven Tatbestand des § 826 BGB persönlich verwirklicht hat; zur sekundären Darlegungslast hinsichtlich der Frage, wer die Entscheidung über den Einsatz einer unzulässigen Abschaltvorrichtung bei dem beklagten Fahrzeughersteller getroffen und ob der Vorstand hiervon Kenntnis hatte	751

## Bücherschau

Münchener Kommentar zum Handelsgesetzbuch, Band 4, Bilanzrecht §§ 238-342e HGB, 4. Aufl. 756



www.finanzplatztag.de

14. Finanzplatztag  
der WM Gruppe

22./23. Juni 2021

Investoren | Standort (Emitenten/Services/IT)

# 14. Finanzplatztag der WM Gruppe

WM Seminare



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

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

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

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

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

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

Redaktionsbeirat: Rechtsanwalt Thorsten Höche, Chefsyndikus des Bundesverbandes deutscher Banken e. V., Berlin (Vorsitzender); Professor Dr. Jens-Hinrich Binder, LL.M. (London), Eberhard Karls Universität Tübingen; Vizepräsident des Bundesgerichtshofs Professor Dr. Jürgen Ellenberger, Karlsruhe; Rechtsanwältin Dr. Anna 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. Mühlert, Direktor des Instituts für Internationales Recht des Spar-, Giro- und Kreditwesens an der Johannes Gutenberg-Universität Mainz

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

Redaktionsleiter: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Heike Back (0 69) 27 32-172, E-Mail: h.back@wmrecht.de; 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 € 128,40 (inkl. MwSt. und 3 Online-Nutzern) + € 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.

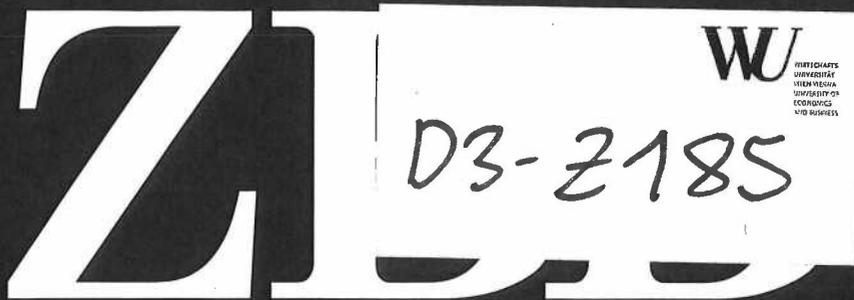
©2021 Herausberggemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

**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. Johannes Köndgen, Bonn  
Prof. Dr. Matthias Casper, Münster  
Prof. Dr. Lars Klöhn, Berlin  
Prof. Dr. Jens-Hinrich Binder, Tübingen  
Prof. Dr. Thomas Hartmann-Wendels, Köln  
Prof. Dr. Mark Wahrenburg, Frankfurt/M.

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Dres. h. c. Theodor Baums,  
Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Wolfgang Bessler, Gießen  
Vors. RiBGH Dr. Jürgen Ellenberger, Karlsruhe  
Prof. Dr. Andreas Engert, Berlin  
Rechtsanwalt Dr. Wolfgang Groß, Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Alexander Hellgardt, Regensburg  
Prof. Dr. Christoph Kaserer, München  
Prof. Dr. Thilo Liebig, Frankfurt/M.  
Dr. Thorsten Pöttsch, Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Christian Schröder, Halle  
Rechtsanwalt Dr. Gunnar Schuster, Frankfurt/M.  
Prof. Dr. Rolf Sethe, Zürich  
Prof. Dr. Gerald Spindler, Göttingen  
Prof. Dr. Rüdiger Veil, München  
Prof. Dr. Ekkehard Wenger, Würzburg

*Moritz Renner*

Staatshaftungsrechtliche Implikationen  
des Wirecard-Skandals

S. 1

*Jens-Hinrich Binder*

Sicheres Fundament oder schwankender  
Grund? Der neue EU-Rechtsrahmen zur  
Sanierung und Abwicklung zentraler  
Gegenparteien

S. 21

*Gunnar Schuster/Heinrich Nemeček*

IFR, IFD und WpIG – Neuer Rechtsrahmen  
für Wertpapierfirmen (Teil 1)

S. 35

*Volker Lang*

Einmal mehr: zur Schutzgesetzeigenschaft  
der Verhaltenspflichten der §§ 63 ff. WpHG  
unter dem Regime von MiFID II

S. 47

*Marc Wambold/Axel Wieandt*

Interest rate risk in the banking book – is the  
SSM's regulatory approach tight enough?

S. 57



**Aufsätze**

<i>Moritz Renner, Mannheim</i>	Staatshaftungsrechtliche Implikationen des Wirecard-Skandals . . . . .	1
<i>Jens-Hinrich Binder, Tübingen</i>	Sicheres Fundament oder schwankender Grund? Der neue EU-Rechts- rahmen zur Sanierung und Abwicklung zentraler Gegenparteien . . . . .	21
<i>Gunnar Schuster, Frankfurt/M. Heinrich Nemeček, Frankfurt/M.</i>	IFR, IFD und WpIG – Neuer Rechtsrahmen für Wertpapierfirmen (Teil 1) . . .	35
<i>Volker Lang, Bonn</i>	Einmal mehr: zur Schutzgesetzeigenschaft der Verhaltenspflichten der §§ 63 ff. WpHG unter dem Regime von MiFID II . . . . .	47
<i>Marc Wambold, Frankfurt/M. Axel Wieandt, Königstein</i>	Interest rate risk in the banking book – is the SSM’s regulatory approach tight enough? . . . . .	57

**Rechtsprechung**

Entscheidungen in Leitsätzen . . . . .	71
--	----

**Hinweis an unsere Leser:**  
Der Jahrgang 2019 wird zusammen mit dem Jahrgang 2020 gebunden. Das Gesamtregister für die beiden Jahrgänge liegt diesem Heft bei. Gleichzeitig wird die Einbanddecke für die beiden Jahre ausgeliefert. Bezieher, deren Abonnement die Einbanddecke nicht umfasst, beliefern wir nicht automatisch. Bitte geben Sie eine gesonderte Bestellung auf.

**Beilagenhinweis:** Dieser Ausgabe liegt eine Beilage der Verlag C. H. Beck oHG, München, bei. Wir bitten um freundliche Beachtung!

# Recht der Internationalen Wirtschaft



D3-Z200  
+ 1 Bl.

4 | 2021

Betriebs-Berater International

7.4.2021 | 67. Jg.  
Seiten 169–244

## DIE ERSTE SEITE

**Dr. Michael Hördt**

Das Handelsabkommen zwischen der EU und Australien – eine Chance für die „rule of law“

## AUFSÄTZE

**Klaus Vorpeil**

Neuere Entwicklungen im englischen Handels- und Wirtschaftsrecht | 169

**Professor Dr. Claus Luttermann**

Grüner Paradigmenwechsel für Unternehmensfinanzierung,  
Vermögensanlage und Bewertungsrecht | 191

**Professor Dr. Reiner Quick**

Mögliche Maßnahmen der Europäischen Kommission im Bereich der Abschlussprüfung  
als Reaktion auf den Wirecard-Skandal | 201

**Dr. Kilian Bälz**

Korruption im Schiedsverfahren: der Fall Libyen vs. Sorelec | 206

## LÄNDERREPORT

**Jorge Sánchez Álvarez, Juan Manuel Martínez Carpio und Dr. Alexander Steinmetz**

Länderreport Spanien | 210

## INTERNATIONALES WIRTSCHAFTSRECHT

**EuGH:** Keine Regelung zur Feststellung eines Vertragsschlusses in den EU-Verbraucherschutzrichtlinien – Trinkwasserlieferung | 215

**EuGH:** Liquidation von Versicherungsunternehmen – Bestimmung des anwendbaren mitgliedstaatlichen Sachrechts | 223

**EuGH:** Angebotspreis von null Euro im Vergabeverfahren – unzureichende Begründung der Ablehnung | 227

**EuGH:** Verfall einer Unionsmarke wegen Nichtbenutzung – Fristberechnung im Rahmen einer Widerklage | 230

**BGH:** Anwendbarkeit des CISG – Einbeziehung von AGB | 233

## INTERNATIONALES STEUERRECHT UND ZOLLRECHT

**EuGH:** Niederlassungsfreiheit – Zulässigkeit des steuerlichen Zinsabzugs im Konzern | 239



## Inhaltsverzeichnis

### Die erste Seite

**Das Handelsabkommen zwischen der EU und Australien – eine Chance für die „rule of law“**  
Dr. Michael Hördt, M.C.L. (Mannheim/Adelaide),  
Rechtsanwalt, Frankfurt a. M.

### Aufsätze:

**Neuere Entwicklungen im englischen Handels- und Wirtschaftsrecht**  
Klaus Vorpeil, Rechtsanwalt, Mainz . . . . . 169

**Grüner Paradigmenwechsel für Unternehmensfinanzierung, Vermögensanlage und Bewertungsrecht**  
Professor Dr. Claus Luttermann, Ingolstadt . . . . . 191

**Mögliche Maßnahmen der Europäischen Kommission im Bereich der Abschlussprüfung als Reaktion auf den Wirecard-Skandal**  
Professor Dr. Reiner Quick, Darmstadt . . . . . 201

**Korruption im Schiedsverfahren: der Fall Libyen vs. Sorelec**  
Dr. Kilian Bälz, LL.M. (London), Rechtsanwalt,  
Berlin/Kairo . . . . . 206

### Länderreport:

**Länderreport Spanien**  
Jorge Sánchez Álvarez, Abogado, Sevilla, Juan  
Manuel Martínez Carpio, Abogado, Sevilla, und  
Dr. Alexander Steinmetz, Mag.iur., Rechtsanwalt/  
Abogado Inscrito, Frankfurt a. M./Palma de  
Mallorca . . . . . 210

### Internationales Wirtschaftsrecht:

**EuGH: Keine Regelung zur Feststellung eines Vertragsschlusses in den EU-Verbraucherschutzrichtlinien – Trinkwasserlieferung**  
(3. 2. 2021 – Rs. C-922/19) . . . . . 215

**EuGH: Fernabsatzverträge – Pflicht zur Information über alternative Streitbeilegungsmöglichkeiten unmittelbar in den AGB**  
(25. 6. 2020 – Rs. C-380/19) . . . . . 220

**EuGH: Liquidation von Versicherungsunternehmen – Bestimmung des anwendbaren mitgliedstaatlichen Sachrechts**  
(12. 11. 2020 – Rs. C-427/19) . . . . . 223

**EuGH: Angebotspreis von null Euro im Vergabeverfahren – unzureichende Begründung der Ablehnung**  
(10. 9. 2020 – Rs. C-367/19) . . . . . 227

**EuGH: Verfall einer Unionsmarke wegen Nichtbenutzung – Fristberechnung im Rahmen einer Widerklage**  
(17. 12. 2020 – Rs. C-607/19) . . . . . 230

**BGH: Anwendbarkeit des CISG – Einbeziehung von AGB**  
(26. 11. 2020 – I ZR 245/19) . . . . . 233

**BAG: Berücksichtigung tariflicher Mehrarbeitszuschläge auch für Urlaubstage – Vorlage an den EuGH**  
(17. 6. 2020 – 10 AZR 210/19 (A)) . . . . . 238

### Internationales Steuerrecht und Zollrecht

**EuGH: Niederlassungsfreiheit – Zulässigkeit des steuerlichen Zinsabzugs im Konzern**  
(20. 1. 2021 – Rs. 484/19) . . . . . 239

**EuGH: Erstattung von Mehrwertsteuer – Rechtsfolgen bei nicht fortlaufend angegebener Rechnungsnummer im Antrag**  
(17. 12. 2020 – Rs. C-346/19) . . . . . 244

**EuGH: Definition der Mehrwertsteuergruppe – vorrangige Anwendbarkeit der Mehrwertsteuer-Richtlinie**  
(18. 11. 2020 – Rs. C-77/19) . . . . . 244

**EuGH: Mehrwertsteuer – Voraussetzungen für eine Vorsteuerberechtigung**  
(12. 11. 2020 – C-734/19) . . . . . 244

### Rubriken:

RIW-Impressum S. IV

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

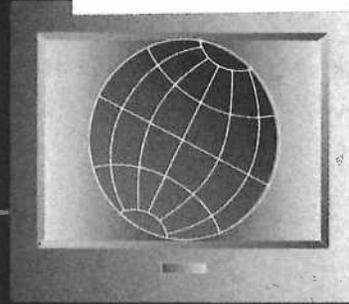
**Leitender Redakteur:** Dr. Roland Abele

**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.

# Kommunikation & Recht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-297



Betriebs-Berater für

• Medien • Telekommunikation • Multimedia

4  
K&R

- Editorial: Streit um DSGVO-Bußgelder vor deutschen Gerichten  
*Tim Wybitul*
- 221 Videokonferenzen und Datenschutz · *Dr. Oliver M. Bühr*
- 226 Das elektronische Anwaltspostfach – Die neueste Rechtsprechung zum beA · *Tim Günther* und *Lars Grupe*
- 229 Prozessuale Waffengleichheit? – Aus Karlsruhe nichts Neues  
*Fabian Hartmann*
- 232 Aktuelle Rechtsentwicklungen bei Suchmaschinen im Jahre 2020  
*Dr. Sebastian Meyer* und *Dr. Christoph Rempe*
- 239 Der Takedown-Request durch die Polizei – Eine neue Wunderwaffe gegen Fake Shops?  
*Stefan Hessel* und *Carsten Klose*
- 243 Fehlende Umsetzung der DSRL-JI: Warum der Gesetzgeber bislang kein guter Türsteher ist  
*Dr. Simon Schwichtenberg*
- 248 Länderreport Österreich · *Prof. Dr. Clemens Thiele*
- 251 EuGH: Framing bei technisch geschützten Werken nur mit Erlaubnis des Urhebers
- 256 BGH: Clickbaiting: Fiktive Lizenzgebühr für Fotoverwendung ohne redaktionellen Bezug
- 277 KG Berlin: Kein Wettbewerbsverstoß durch Haustürwerbung mit Kommentar von *Matthias Hickmann*
- 291 OVG NRW: Anforderungen an gerichtliche Pressemitteilungen mit Kommentar von *Martin W. Huff*

Beihefter 1/2021

Legislativ beschränkende Vorfestlegungen der Frequenzregulierung in der TKG-Novelle? · *Prof. Dr. Christian Koenig*

24. Jahrgang

April 2021

Seiten 221 – 296

dfv Mediengruppe · Frankfurt am Main

## Editorial

### Streit um DSGVO-Bußgelder vor deutschen Gerichten

RA Tim Wybitul

## Aufsätze

### 221 Videokonferenzen und Datenschutz

RA Dr. Oliver M. Bühr

Wenige Arbeitsmittel haben durch die Covid-19-Pandemie so an Bedeutung gewonnen wie Videokonferenzen. Dabei werden viele personenbezogene Daten verarbeitet. Nachdem sich bereits einzelne Aufsichtsbehörden zu diesem Thema geäußert hatten, veröffentlichte die Konferenz der unabhängigen Datenschutzaufsichtsbehörden des Bundes und der Länder (DSK) am 23. 10. 2020 eine Orientierungshilfe sowie eine Checkliste.

### 226 Das elektronische Anwaltspostfach – Die neuste Rechtsprechung zum beA

RA Tim Günther und Lars Grupe

Das beA bringt für viele Rechtsanwälte Komplikationen technischer und rechtlicher Natur mit sich. Glücklicherweise sind noch vor der aktiven Nutzungspflicht ab dem Jahre 2022 einige „Pannen“ passiert, die verschiedene Gerichte sodann rechtlich zu würdigen hatten. Dabei hatten sich insbesondere Fragen des (fristgerechten) Zugangs von Schriftsätzen, ihrer richtigen Signierung sowie ihrer Form ergeben – vor dem Hintergrund von Haftungsrisiken Grund genug, diese Themen zu eruieren.

### 229 Prozessuale Waffengleichheit? – Aus Karlsruhe nichts Neues

Fabian Hartmann, mag. Iur.

Das BVerfG wird das Thema nicht los, der immer gleichen Begründung aber auch nicht überdrüssig. Jedoch werden die Formulierungen deutlicher. Die Ungeduld ob der wiederholten festgestellten Verletzungen des grundrechtsgleichen Rechtes auf prozessuale Waffengleichheit aus Art. 3 Abs. 1 GG i. V. m. Art. 20 Abs. 3 GG durch die Pressekammern in Köln, Berlin und Hamburg in einstweiligen Verfügungsverfahren scheint größer zu werden. Doch was folgt daraus?

### 232 Aktuelle Rechtsentwicklungen bei Suchmaschinen im Jahre 2020

RA Dr. Sebastian Meyer, LL.M. und RA Dr. Christoph Remppe

Der Bericht gibt einen Überblick über die rechtlichen Entwicklungen im Zusammenhang mit Suchmaschinen. Berücksichtigt sind gerichtliche Entscheidungen, wissenschaftliche Aufsätze und sonstige Veröffentlichungen aus dem letzten Jahr. Der Bericht knüpft damit an den Überblick des Vorjahres (K&R 2020, 267 ff.) an.

### 239 Der Takedown-Request durch die Polizei – Eine neue Wunderwaffe gegen Fake Shops?

RA Stefan Hessel und Syndikusrechtsanwalt Carsten Klose, LL.M.

Die Polizei versucht dem Phänomen sogenannter Fake Shops im Internet seit einiger Zeit damit zu begegnen, dass sie Hosting-Anbieter um die Löschung der Shops bittet. Rechtsgrundlage und (Rechts-)Folgen dieser hier als „Takedown-Request“ bezeichneten Vorgehensweise sind jedoch fraglich. Der Beitrag ordnet das Phänomen der Fake Shops zunächst aus Sicht der IT-Sicherheit ein, stellt daraufhin die bisherigen Bekämpfungsstrategien dar, um sodann eine rechtliche Beurteilung vorzunehmen und mögliche negative Rechtsfolgen für Hosting-Anbieter darzustellen.

### 243 Fehlende Umsetzung der DSRL-JI: Warum der Gesetzgeber bislang kein guter Türsteher ist

Regierungsrat Dr. Simon Schwichtenberg

Datenübermittlungen an Ermittlungsbehörden und der Zugriff durch Behörden sind in den Fokus der Aufmerksamkeit gerückt. Der Beitrag soll zeigen, dass der Thematik unabhängig von „Corona-Gästelisten“ und Anlässen und Formen der Datenspeicherung eine Kernproblematik zugrunde liegt: Es fehlen geeignete Rechtsgrundlagen, nicht zuletzt vor dem Hintergrund von mehr als 1000 Tagen fehlender Umsetzung der DSRL-JI. Der Gesetzgeber sollte nun bei dieser alle betreffenden Thematik für Sicherheit sorgen.

### 248 Länderreport Österreich

RA Hon.-Prof. Dr. Clemens Thiele, LL.M. Tax (GGU)

Die Schattenseiten der Digitalisierung haben in Österreich zum vielbeachteten Hass-im-Netz-Bekämpfungsgesetz geführt, das mit 1. 1. 2021 in Kraft getreten ist. Anhand von zwei „Altfällen“ zeigt sich die Notwendigkeit dieser gesetzgeberischen Maßnahme. Die Pandemie führt zu mitunter kuriosen Medienrechtsfällen aus dem Zillertal. Schließlich hat das öBVwG die Millionenstrafe gegen die Österreichische Post wegen eines Formalfehlers aufgehoben.



## Rechtsprechung

- 251 Framing bei technisch geschützten Werken nur mit Erlaubnis des Urhebers  
**EuGH**, 9. 3. 2021 – C-392/19 – VG Bild-Kunst ./, Stiftung Preußischer Kulturbesitz
- 255 Staatlicher Zugriff auf Standortdaten nur in Ausnahmefällen erlaubt  
**EuGH**, 2. 3. 2021 – C-746/18 – H. K.
- 255 Nachrichtenübermittlungsdienst: Schutzbereich bei Mobilfunk-Patent  
**BGH**, 15. 12. 2020 – X ZR 120/18
- 256 Flash: Anlass zur Klageeinreichung bei Filesharing  
**BGH**, 17. 12. 2020 – I ZB 38/20
- 256 Clickbaiting: Fiktive Lizenzgebühr für Fotoverwendung ohne redaktionellen Bezug  
**BGH**, 21. 1. 2021 – I ZR 120/19
- 260 Urlaubslotto: Unterlassungsanspruch gegen Verwendung von Promi-Foto für Zeitungs-Gewinnspiel  
**BGH**, 21. 1. 2021 – I ZR 207/19
- 265 Neuausgabe: Verlag muss Ablehnung weiterer Zusammenarbeit mit Autor sachlich begründen  
**BGH**, 20. 12. 2018 – I ZR 133/17
- 268 Davidoff Hot Water IV: Warenlager für Onlinehandel haftet nicht für markenrechtsverletzende Ware  
**BGH**, 21. 1. 2021 – I ZR 20/17
- 271 Unterlassungsanspruch gegen Weiterverwendung bearbeiteter Open-Source-Software  
**OLG Karlsruhe**, 27. 1. 2021 – 6 U 60/20
- 275 Produktinformationsblatt: Wettbewerbsverstoß gegen TK-TransparenzVO durch Zusatzinformationen  
**OLG Köln**, 26. 2. 2021 – 6 U 85/20
- 277 Kein Wettbewerbsverstoß durch Haustürwerbung  
**KG Berlin**, 1. 12. 2020 – 5 U 26/19
- 279 **Kommentar von RA Matthias Hickmann**
- 281 Diana zur Löwen: Kennzeichnungspflicht bei Influencer-Mitteilungen  
**OLG Köln**, 19. 2. 2021 – 6 U 103/20
- 284 Wettbewerbsverstoß durch geldwerte Treuepunkte für „Like“ in sozialem Netzwerk  
**LG Bonn**, 4. 12. 2020 – 14 O 82/19
- 285 Unwirksamer Bußgeldbescheid gegen juristische Person wegen Datenschutzverstoß  
**LG Berlin**, 18. 2. 2021 – (526 OWi LG) 212 Js-OWi 1/20 (1/20), 526 OWi LG 1/20
- 289 Beweislast für Einwilligung in Telefonwerbung mittels Online-Gewinnspiel  
**OVG Saarland**, 16. 2. 2021 – 2 A 355/19
- 291 Anforderungen an gerichtliche Pressemitteilungen  
**OVG NRW**, 4. 2. 2021 – 4 B 1380/20
- 295 **Kommentar von RA Martin W. Huff**



## K&R Aktuell

V Veranstaltungen · VII Impressum · VIII Autoren

## Beihefter 1/2021

**Legislativ beschränkende Vorfestlegungen der Frequenzregulierung in der TKG-Novelle?**

Univ.-Prof. Dr. iur. Christian Koenig, LL.M. (LSE)

**K&R Online-Archiv: Für Abonnenten kostenlos [www.kommunikationundrecht.de](http://www.kommunikationundrecht.de)**

**Chefredakteur:** RA Torsten Kutschke · **Stellv. Chefredakteurin:** RAin Dr. Anja Keller · **Redaktionsassistentin:** Dagmar Dinkel

**Ständige Mitarbeiter:** RA Prof. Dr. Felix Buchmann, Stuttgart; Prof. Dr. Christoph Degenhart, Leipzig; Prof. Dr. Dieter Dörr, Mainz; RA Thorsten Feldmann, Berlin; Prof. Dr. Hubertus Gersdorf, Leipzig; Prof. Dr. Georgios Gounalakis, Marburg; RA Prof. Niko Härting, Berlin; RA Dominik Höch, Berlin; RA Dr. David Jahn, Frankfurt a. M.; RA Dr. Jonas Kahl, Leipzig; RA Dr. Alexander R. Klett, LL.M. (Iowa), München; RA Clemens Kochinke, MCL, Washington, DC; Prof. Dr. Christian Koenig, LL.M., Bonn; RA Prof. Dr. Johannes Kreile, München; Prof. Dr. Karl-Heinz Ladeur, Hamburg; Prof. Dr. Stefan Leible, Bayreuth; RA Dr. Sebastian Meyer, Bielefeld; RA Dr. Flemming Moos, Hamburg; RAin Dr. Grace Nacimiento, LL.M., Düsseldorf; RA Dr. Nils Rauer, Frankfurt a. M.; Prof. Dr. Dr. h. c. Franz Jürgen Säcker, Berlin; RA StB Prof. Dr. Jens M. Schmittmann, Essen; RA Adrian Schneider, Köln; Prof. Dr. Olaf Sosnitza, Würzburg; Prof. Dr. Gerald Spindler, Göttingen; RA Tobias H. Strömer, Düsseldorf; Prof. Dr. Jürgen Taeger, Oldenburg; RA Prof. Dr. Clemens Thiele, Salzburg; RA Dr. Christian Volkmann, Berlin; RAin Dr. Ursula Widmer, Bern; Prof. Dr. Andreas Wiebe, Wien

**Kooperationspartner:** Mainzer Medieninstitut e. V. (Mainz).

**Online-Kooperationspartner:** Telemedicus e.V., Rechtsfragen der Informationsgesellschaft: [www.telemedicus.info](http://www.telemedicus.info)

*Chefredakteur* **Gerhard Hopf**

*Redaktion* **Robert Fucik, Kurt Kirchbacher, Hans Peter Lehof**

*Evidenzblatt* **Christoph Brenn, Richard Hargassner, Helge Hoch, Robert Pánsi,**

**Eckart Ratz, Martina Weixelbraun-Mohr, Jörg Ziegelbauer**

*Anmerkungen* **Andreas Konecny, Martin Spitzer**



April 2021

08

353 – 400

### Aktuelles

**EGMR: Impfpflicht ist keine Verletzung des Art 8 EMRK** ➔ 353

### Beiträge

## **Anfangsverdachtsermittlung**

*Alice Sadoghi* ➔ 363

**Brauchen wir eine neue rechtliche Form der Partnerschaft?**

*Michael Ganner* ➔ 357

### Evidenzblatt

**Kein Trauerschmerzensgeld bei Verlust eines Haustieres** ➔ 376

**Gewährleistung für Wertminderung nach Reparatur**

*Isabelle Vonkilch* ➔ 378

**Tatsachenfeststellung als Gegenstand von Erneuerung** ➔ 384

### VfGH

**Entscheidungen des VfGH – Oktober-Session 2020**

*Helmut Hörtenhuber und Stefanie Dörnhöfer* ➔ 391

### Forum

**Haftung des Schuldners für Kostenersatzansprüche aus Treuhänderprozessen** *Martin Trenker* ➔ 398

ÖJZ aktuell ..... 353

## Beiträge

→ Brauchen wir eine neue rechtliche Form der Partnerschaft? ..... 357

**Ergebnis einer Umfrage an der Universität Innsbruck**

Ehe und eingetragene Partnerschaft sind redundante Rechtsinstitute. Das wurde erkannt und im Regierungsübereinkommen 2020 berücksichtigt. Anregungen, wohin die Reise gehen sollte, finden Sie in diesem Beitrag.

*Von Michael Ganner*

→ Anfangsverdachtsermittlung ..... 363

**Ein Blick auf die Rechtsprechung des OGH dazu**

Die Frage, wann ein Strafverfahren, das ausschließlich den Bestimmungen der Strafprozessordnung folgend der Durchsetzung des materiellen Strafrechts dient, beginnt (§ 1 Abs 2 StPO), ist in den Fokus geraten.

*Von Alice Sadoghi*

## Evidenzblatt

→ Bestandrecht ..... 370

**OGH 20. 10. 2020, 1 Ob 165/20a**

50: Anpassung von Mietverträgen an umsatzsteuerrechtliche Änderungen

→ Grundbuchsrecht ..... 372

**OGH 26. 11. 2020, 5 Ob 204/20s**

51: Einverleibung der Herrenlosigkeit einer Liegenschaft

→ Schadenersatzrecht ..... 373

**OGH 17. 9. 2020, 2 Ob 60/20t**

52: Unterbrechung der Verjährung des Schmerzensgeldanspruchs durch Feststellungsklage trotz möglicher Teilbemessung

**OGH 27. 11. 2020, 2 Ob 142/20a** ..... 376

53: Kein Trauerschmerzensgeld bei Verlust eines Haustieres

→ Schuldrecht ..... 378

**OGH 24. 9. 2020, 6 Ob 240/19s**

54: Gewährleistung für Wertminderung nach Reparatur

*Mit Anmerkung von Isabelle Vonkilch*

→ Strafprozessrecht ..... 382

**OGH 7. 12. 2020, 12 Os 56/20g, 107/20g**

55: Wirksame Verteidigung

**OGH 7. 12. 2020, 12 Os 98/20h, 99/20f** ..... 384

56: Tatsachenfeststellung als Gegenstand von Erneuerung

## EvBl-Leitsätze

→ Arbeitsrecht ..... 385

**OGH 18. 12. 2020, 8 ObA 97/20b**

54: Vordienstzeiten eines Lehrers



→ Bestandrecht . . . . .	386
OGH 18. 2. 2021, 6 Ob 12/21 i	
55: Einvernehmliche Vertragsbeendigung durch Annahme einer formungültigen Mieterkündigung	
→ Lauterkeitsrecht . . . . .	387
OGH 23. 2. 2021, 4 Ob 180/20 d	
56: Die Tätigkeit als Prozessfinanzierer kann nicht nach § 1 UWG untersagt werden	
→ Schadenersatzrecht . . . . .	388
OGH 25. 11. 2020, 7 Ob 89/20 v	
57: Voraussetzungen der Anwaltshaftung	
OGH 23. 2. 2021, 4 Ob 17/21 k . . . . .	389
58: Nichtfachmann muss Installationsarbeiten ablehnen	
→ Schuldrecht . . . . .	390
OGH 23. 2. 2021, 4 Ob 21/21 y	
59: Benützungsentgelt richtet sich nach den ersparten Auslagen	
→ Strafprozessrecht . . . . .	391
OGH 9. 12. 2020, 13 Os 102/20 d	
60: Sanktionsrüge nur gegen rechtsfehlerhafte Beurteilung für die Sanktionsfindung maßgeblich gewordener Tatumstände	
→ Strafrecht . . . . .	391
OGH 7. 12. 2020, 12 Os 122/20 p	
61: Prognosestat muss der Art nach umschrieben sein	

## VfGH

→ Entscheidungen des VfGH – Oktober-Session 2020 . . . . .	391
<i>Von Helmut Hörtenhuber und Stefanie Dörnhöfer</i>	

## Forum

→ Haftung des Schuldners für Kostenersatzansprüche aus Treuhänderprozessen . . . . .	398
Eine Replik zu <i>Nunner-Krautgasser</i> , ÖJZ 2020/112, 905	
<i>Von Martin Trenker</i>	

## Standards

→ Impressum . . . . .	356
→ Buchbesprechung . . . . .	400