

# BayVBl. 9/2021

D3-2154



## Bayerische Verwaltungsblätter

Zeitschrift für öffentliches Recht und öffentliche Verwaltung

### Herausgeber

*Stephan Kersten*, Präsident des Bayerischen Verwaltungsgerichtshofs a. D.

*Dr. Markus Möstl*, Professor des öffentlichen Rechts an der Universität Bayreuth

*Dr. h. c. Heino Schöbel*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium der Justiz a. D. – ehemals Leiter des Landesjustizprüfungsamts

*Volkhard Spilarewicz*, Ministerialdirigent im Bayerischen Staatsministerium des Innern, für Sport und Integration

### Redaktion

*Dr. Attila Széchenyi M.A.*, Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth

## Aus dem Inhalt

- 289 **Uerpmann-Witzack** Zehn Jahre M.S.S./Belgien und Griechenland: Flüchtlingspolitik und Menschenrechte vor den Zumutungen der Universalität
- 297 **Naumann** Öffentlich-rechtliche Rahmenbedingungen für die Regulierung angespannter Wohnungsmärkte (Tagungsbericht)
- 298 **EuGH** Rundfunkbeitrag; Barzahlung
- 302 **BayVerfGH** Ausgangsbeschränkung; bundesrechtliche Ermächtigung im Infektionsschutzgesetz
- 302 **BVerfG** Vorlagepflicht; letztinstanzliches Gericht
- 304 **BayVGH** Vorhabenbezogener Bebauungsplan; Windpark; Anforderungen an die artenschutzrechtliche Prüfung
- 315 **BVerwG** Kopftuchverbot; Fortsetzungsfeststellungsinteresse
- 317 **BGH** Bindung; Zivilgericht; Amtshaftungsprozess

**Schriftleiter** Dr. Attila Széchenyi M.A., Regierungsdirektor, Regierung von Oberfranken, Bayreuth, Rathenaustraße 37, 95444 Bayreuth,  
Tel. (01 75) 8 28 68 20; E-Mail: bayvbl@boorberg.de



## Inhalt

### Abhandlungen

*Uerpman-Witzack*, Zehn Jahre M.S.S./Belgien und Griechenland — 289

### Bericht

*Naumann*, Öffentlich-rechtliche Rahmenbedingungen für die Regulierung angespannter Wohnungsmärkte — 297

### Ausbildung und Prüfung

Examensklausur: „Umweltpolitik – eine Sache für Profis?“  
(*Berger*) — 321

### Rechtsprechung

EuGH	U.v. 26.01.2021	C-422/19 und C-423/19	Vorlage zur Vorabentscheidung; Wirtschafts- und Währungspolitik; ausschließliche Zuständigkeit der Union; gesetzliches Zahlungsmittel; landesrechtliche Regelung, die die Barzahlung des Rundfunkbeitrags an eine öffentlich-rechtliche Landesrundfunkanstalt ausschließt — 298
BayVerfGH	E.v. 09.02.2021	Vf. 6.-VII-20 (Ls.)	Rechtsstaatsprinzip; Bestimmtheitsgebot; offensichtliche und gravierende Abweichung von den Vorgaben der bundesrechtlichen Ermächtigung (verneint); unzulässige Einschränkung von Grundrechten der Bayerischen Verfassung (verneint) — 302
BVerfG	B.v. 14.01.2021	1 BvR 2853/19	Recht auf den gesetzlichen Richter; Absehen des letztinstanzlichen Gerichts von Vorabentscheidungsersuchen an den EuGH — 302
BayVGH	U.v. 17.07.2020	15 N 19.1377	Normenkontrollantrag eines Umweltverbands gegen einen Windpark; Ermittlungs- und Bewertungsdefizit bzgl. kollisionsgefährdeter Vögel — 304
	B.v. 09.02.2021	9 ZB 18.2091	Vorbescheid; denkmalrechtliche Erlaubnis; Wahrnehmbarkeit geplanter Veränderungen; Ermessen — 310
	B.v. 12.02.2021	10 CS 21.451	Beschränkung einer Versammlung; Ablehnung der Versammlungsleitung; infektionsschutzrechtliche Vertretbarkeit; Verhältnismäßigkeitsgrundsatz — 311
	B.v. 19.08.2020	4 C 20.1668	Aussetzung des Verfahrens bei Vorgreiflichkeit; Aussetzung bei Verdacht einer Straftat — 312
BVerwG	B.v. 10.02.2021	20 CE 21.321	Keine sofortige Berücksichtigung eines chemotherapeutisch zu behandelnden Krebspatienten im Rahmen der COVID-19-Schutzimpfung — 313
	U.v. 12.11.2020	2 C 5.19	Auflage; Erledigung; Feststellungsinteresse; Fortsetzungsfeststellungsinteresse; Kopftuchverbot; Rechtsreferendarin; Religionsfreiheit; Toleranzgebot; gesetzliche Grundlage; schwerwiegende Grundrechtsbeeinträchtigung — 315
BGH	U.v. 23.07.2020	III ZR 66/19	Bindung von Zivilgerichten in Amtshaftungsprozessen an rechtskräftige Entscheidungen der Verwaltungsgerichte; Gleichwertigkeit der Gerichtszweige — 317

### Wissenswertes für den Rechtsanwalt

BayVGH B.v. 04.02.2020 21 M 18.1755 Kostenerinnerung; Normenkontrollverfahren; Verbindung von Verfahren zur gemeinsamen Verhandlung; Ansatz der Reisekosten für zwei Behördenvertreter vergleichbarer Fachkompetenz — 320

# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht



## Herausgeber:

Prof. Dr. Wolfgang Lüke, Leipzig

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting,  
Köln

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt,  
Hamburg

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler,  
Köln/Dresden

SanInsFoG: Hier alle  
ZIP-Beiträge und  
mehr online lesen!



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

## Holger Fleischer/Stefan Korch

Okpabi v Royal Dutch Shell und das  
deutsche Deliktsrecht in Konzernlagen

S. 709

## Martin Diller/Christian Arnold/Philipp Pfeifer

Schadensersatz vs. Betriebsrente

S. 718

## Jakob Groh

Das Einsichtsrecht des ausgeschiedenen, in  
Anspruch genommenen Vorstandsmitglieds:  
Umfang, Umsetzung und Verletzungsfolgen

S. 724

## BGH, 23. 2. 2021

Kein Sonderbeschluss der Stammaktionäre  
bei Vorhandensein lediglich von stimmrechts-  
losen Vorzugsaktien als weitere Aktiengattung  
neben stimmberechtigten Stammaktien

S. 738

## BGH, 5. 11. 2020

Keine Analogiefähigkeit des § 89b Abs. 3 HGB

S. 751

## OLG Koblenz, 29. 12. 2020

Zum Dritt-Treuhänder-Modell im Rahmen  
der (vorläufigen) Insolvenzverwaltung

S. 755

## OLG Frankfurt/M., 15. 12. 2020

Zum Anwendungsbereich des § 246a Abs. 2  
Nr. 2 AktG

S. 748

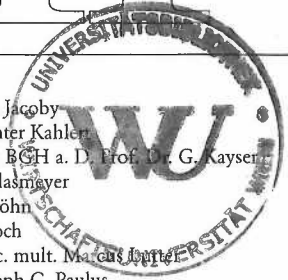
Mit EWIR 7/2021

**ottoschmidt**

42. Jahrgang / 9. April 2021 / S. 709–764

14





42. Jahrgang  
Heft 14  
9. April 2021

*Herausgeber:*  
Prof. Dr. Wolfgang Lücke  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Hanns Prütting  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Karsten Schmidt

*Gründungsherausgeber:*  
RA Dr. Bruno M. Kübler

*Herausgeberbeirat:*  
Prof. Dr. Holger Altmeppen  
Prof. Dr. Christian Armbrüster  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. A. Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter  
Prof. Dr. Moritz Brinkmann  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. C.-W. Canaris  
Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke  
Prof. Dr. Horst Eidenmüller  
Prof. Dr. Dr. h. c. Holger Fleischer  
RA Dr. Burkard Göpfert  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. W. Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker  
Prof. Dr. Mathias Habersack  
Prof. Dr. Dr. h. c. Wolfram Henckel  
Prof. Dr. Carsten Herresthal

Prof. Dr. Florian Jacoby  
RA/StB Dr. Günter Kahler  
Vors. Richter am BGH a. D. Prof. Dr. G. Kayser  
RA Dr. Bernd Klasmeyer  
Prof. Dr. Lars Klöhn  
Prof. Dr. Jens Koch  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Martin Lutter  
Prof. Dr. Christoph G. Paulus  
Vors. Richter am BGH a. D. Dr. h. c. V. Röhricht  
Prof. Dr. Carsten Schäfer  
Prof. Dr. Christoph Thole  
Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Peter Ulmer  
Prof. Dr. Dirk A. Verse  
RA Prof. Dr. Friedrich Graf von Westphalen

**Inhaltsverzeichnis**

**ZIP-Aktuell**

BGH zur Haftung der Gründungsgesellschafter als Prospekt- veranlasser .....	A 27	Nr. 90
BGH: Musterfeststellungsklage zu Modernisierungsmaßnahmen ....	A 27	Nr. 91
BGH: Keine Pfändbarkeit von Corona-Soforthilfen .....	A 27	Nr. 92
BAG: Urlaubsabgeltungsansprüche als uneingeschränkte Masse- verbindlichkeiten .....	A 27	Nr. 93
LAG Düsseldorf: Arbeitgeber trägt Betriebsrisiko auch in Pandemiezeiten .....	A 28	Nr. 94
FG Köln: Keine Einkommensteuer für PayPal-Aktien nach eBay-Spin-Off .....	A 28	Nr. 95
RegE zur Förderung der Betriebsratsarbeit .....	A 28	Nr. 96
Personalien .....	A 28	Nr. 97

**Aufsätze**

<i>Holger Fleischer</i> <i>Stefan Korch, Hamburg</i>	Okpabi v Royal Dutch Shell und das deutsche Deliktsrecht in Konzernlagen .....	709
<i>Martin Diller</i> <i>Christian Arnold</i> <i>Philipp Pfeifer, Stuttgart</i>	Schadensersatz vs. Betriebsrente .....	718
<i>Jakob Groh, Mannheim</i>	Das Einsichtsrecht des ausgeschiedenen, in Anspruch genommenen Vorstandsmitglieds: Umfang, Umsetzung und Verletzungsfolgen .....	724

**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.**

**SanInsFoG:** Mit dem QR-Code auf dem Heft-Cover gelangen Sie direkt zur Beitragssammlung.

## Rechtsprechung

---

### Bank- und Kreditsicherungsrecht

---

- OLG 15. 6. 2020 – 5 U 452/20  
Dresden      Gesetzlichkeitsfiktion der Musterwiderrufsbelehrung trotz Kaskadenverweises  
in Widerrufsinformation eines Verbraucherdarlehensvertrags ..... 735

### Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht

---

- BGH 23. 2. 2021 – II ZR 65/19 +      **Kein Sonderbeschluss der Stammaktionäre bei Vorhandensein lediglich  
von stimmrechtslosen Vorzugsaktien als weitere Aktiengattung neben  
stimmberechtigten Stammaktien** ..... 738
- OLG 15. 12. 2020 – 5 AktG 2/20  
Frankfurt/M.      **Zum Anwendungsbereich des § 246a Abs. 2 Nr. 2 AktG** ..... 748

### Vertrags- und Haftungsrecht

---

- BGH 5. 11. 2020 – VII ZR 188/19 +      **Keine Analogiefähigkeit des § 89b Abs. 3 HGB** ..... 751
- BGH 11. 2. 2021 – I ZR 241/19      EuGH-Vorlage zur Information über Herstellergarantie im Internethandel  
(„Herstellergarantie III“) (LS) ..... 753

### Insolvenz- und Sanierungsrecht

---

- BGH 25. 2. 2021 – IX ZR 79/20      Zum Beginn der Verjährungshöchstfrist für Schadensersatzansprüche  
gegen den Insolvenzverwalter wegen Pflichtverletzung ..... 753
- BFH 10. 11. 2020 – XI S 17/20      Zum örtlich zuständigen FG für Klage eines Insolvenzverwalters  
wegen Steuerschulden eines persönlich haftenden OHG-Gesellschafters ... 754
- OLG 29. 12. 2020 – 3 U 383/20  
Koblenz      **Zum Dritt-Treuhänder-Modell im Rahmen der (vorläufigen) Insolvenz-  
verwaltung** ..... 755

### Wettbewerbs- und Kartellrecht

---

- BGH 7. 7. 2020 – X ZR 42/17      Zum Eingriff in das Recht am eingerichteten und ausgeübten Gewerbe-  
betrieb durch teilweise unberechtigte Schutzrechtsverwarnung  
(„Unberechtigte Schutzrechtsverwarnung III“) ..... 760
- BGH 21. 1. 2021 – I ZR 20/17      Keine Markenrechtsverletzung durch Lagerung markenrechtsverletzender  
Waren für Dritte („Davidoff Hot Water IV“) (LS) ..... 763
- BGH 23. 9. 2020 – KZR 35/19 +      Hemmung der Verjährung eines Kartellschadensersatzanspruchs ab Ermittlungs-  
maßnahmen („LKW-Kartell“) (LS) ..... 763
- BGH 19. 5. 2020 – KZR 8/18      Keine sekundäre Darlegungslast des Kartellgeschädigten im Hinblick auf  
die näheren Umstände seiner Preiskalkulation („Schienenkartell IV“) (LS) .... 764

## Literatur

---

- Christian Czychowski, Berlin      Schuster, Fabian/Grützmacher, Malte: IT-Recht-Kommentar ..... 764



# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z171

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

## Aus dem Inhalt

- A. Bruns*  
Schadensersatz für Dieselkunden nach Ablauf  
der Regelverjährung 1121
- A. Botthof*  
Das Adoptionshilfe-Gesetz 1127
- C. Schmitt*  
Die Aussonderung der Kosten erfolgloser Angriffs-  
und Verteidigungsmittel 1131
- D. Kollmeyer*  
Antrag auf quotenlosen Erbschein durch Miterben 1136
- R. Heß / M. Burmann*  
Aktuelle Entwicklungen im Straßenverkehrsrecht 1139
- BGH  
Konkludente Rechtswahl im Anwendungsbereich  
der EuErbVO (Anm. W. Zimmermann) 1159
- BGH  
Konsolidierte Schadensbetrachtung bei Anwalts-  
und Steuerberaterhaftung 1163
- OLG Stuttgart  
Auftraggeberkündigung wegen versäumter  
Zwischenfrist (Anm. H. Kues / J.-H. Kues) 1167
- BGH  
Verbotenes „Alleinrennen“ – Geschwindigkeits-  
überhöhung und Absicht (Anm. E. Hoven) 1173

  
C.H. BECK

## 16/2021

15. April 2021  
74. Jahrgang S. 1121–1184  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Interview

Selbstregulierte  
Netzsperrern

Forum

Der IStGH  
und Palästina

Recht digital

Umfrage zur  
E-Akte



# INHALT

## Aufsätze

- Alexander Bruns  
**Schadensersatz für Dieselmotoren nach Ablauf der Regelverjährung** 1121  
Haftet der Hersteller manipulierter Dieselfahrzeuge auch nach dem Eintritt der Regelverjährung?
- Andreas Botthof  
**Das Adoptionshilfe-Gesetz: Freiwilligkeit, Abschreckung und Kindeswohl** 1127  
Die Neuregelungen zu Inlands- und unbegleiteten Auslandsadoptionen im neuen Adoptionshilfe-Gesetz.
- Christian Schmitt  
**Die Aussonderung der Kosten erfolgloser Angriffs- und Verteidigungsmittel** 1131  
Erläuterung der in der zivilgerichtlichen Praxis oft unbeachteten kostenrechtlichen Sonderregelung in § 96 ZPO.

## Zur Rechtsprechung

- Daniel Kollmeyer  
**Antrag auf Erteilung eines quotenlosen Erbscheins durch einen Miterben** 1136  
(OLG Bremen, NJW 2021, 1171)

## Bericht

- Rainer Heß / Michael Burmann  
**Die aktuellen Entwicklungen im Straßenverkehrsrecht** 1139

## Kanzlei & Mandat

- Ulrich Wanner-Lauer  
**Einstweiliger Rechtsschutz des GmbH-Gesellschafters bei Zwangseinziehung seiner Anteile** 1144

## Buchbesprechungen

- Matt / Renzikowski: Strafgesetzbuch** (Michael Hettinger) • 1147  
**Korintenberg: Gerichts- und Notarkostengesetz** (Maximilian Zimmer) •  
**Wicke: Gesetz betreffend die Gesellschaften mit beschränkter Haftung** (Christian Bochmann)

## NJW-aktuell

Editorial	3	Interview	12	Rubrikenmarkt	27
#Nodoption - Berlin oder Karlsruhe?		Selbstregulierte Netzsperrern J. B. Nordemann		web.report	28
B. Rentsch		Forum	15	Stellenmarkt	29
Agenda	6	Strafverfolgung in Palästina durch den IStGH N. v. Wistinghausen		Beck'sche Zeitschriften	38
Meldungen/Kolumne	7	Aus der Anwaltschaft	17	Buchhinweise	40
Gesetzgebung	8	Zehn Jahre Schlichtungsstelle S. Göcken		Veranstaltungshinweise	42
Rechtsprechung in Kürze	8	Recht digital	19	Heftvorschau/Impressum	44
Entscheidung der Woche	9	Potenzial der E-Akte ausschöpfen N. Dose/L. A. Lieblang			

# INHALT

## Rechtsprechung



### Europäische Gerichte

EGMR 20.02.20 – 68556/13  
**Verurteilung unter Berücksichtigung späterer noch nicht abgeurteilter Taten** 1149

EuGH 25.02.21 – C-804/19  
**Gerichtsstand der Arbeitnehmerklage – Erfüllungsort in anderem Mitgliedstaat** 1152

EuGH 11.11.20 – C-300/19  
**Zeitlich versetzte Kündigungen und Referenzzeitraum bei Massenentlassung (Ls.)** 1155

### Verfassungsgerichte

BVerfG 30.09.20 – 1 BvR 495/19  
**Unhaltbare Verbescheidung eines Ablehnungsgesuchs** 1156

### Zivilgerichte

BGH 20.10.20 – VI ZR 158/19  
**Halterhaftung für in einer Werkstatthalle in Brand geratenes Kraftfahrzeug** 1157

BGH 24.02.21 – IV ZB 33/20  
**Konkludente Rechtswahl im Anwendungsbereich der EuErbVO (Anm. W. Zimmermann)** 1159

BGH 01.10.20 – IX ZR 228/19  
**Konsolidierte Schadensbetrachtung bei Rechtsanwalts- und Steuerberaterhaftung** 1163

BGH 15.09.20 – II ZR 135/19  
**Darlegung von Gläubigerforderungen durch den Insolvenzverwalter** 1165

OLG Stuttgart 01.12.20 – 10 U 124/20  
**Auftraggeberkündigung wegen versäumter Zwischenfrist (Anm. H. Kues / J.-H. Kues)** 1167

OLG Bremen 28.10.20 – 5 W 15/20  
**Voraussetzungen für Erteilung eines quotenlosen gemeinschaftlichen Erbscheins** 1171

### Strafgerichte

BGH 17.02.21 – 4 StR 225/20  
**Verbotenes „Alleinrennen“ – Geschwindigkeitsüberhöhung und Absicht (Anm. E. Hoven)** 1173

### Verwaltungsgerichte

OVG Bautzen 06.11.20 – 6 B 269/20  
**Entziehung der Fahrerlaubnis nach dem Fahrerlaubnis-Bewertungssystem** 1177

### Arbeitsgerichte

BAG 01.12.20 – 9 AZR 192/20  
**Schadensersatz wegen Verletzung des Bewerbungsverfahrensanspruchs** 1180

### Finanzgerichte

BFH 14.01.21 – VI R 15/19  
**Aufwendungen für einen „Schulhund“ als Werbungskosten** 1183

## Jetzt online: Zeitschrift für Rechtspolitik (ZRP) Heft 3/2021

### Editorial

**Zeit für parlamentarische Selbstreinigungskräfte**  
 P. Austermann

### Themen der Zeit

**Der Kampf ums Urheberrecht**  
 N. Klass

**Dienstleistersozialkasse für „On-Demand-Worker“**  
 M. Hartung/D. Klaiber

**Die Zukunft der Verständigung im Strafprozess**  
 H. Kudlich

**Sexueller Kindesmissbrauch und Kinderpornografie**  
 J. Bussweiler

### Wiederaufnahme in Strafsachen

F. Ruhs

### Richterliche Konkurrentenstreitverfahren

D. Wedel/C. Muders

### Der doppelte Abgeordnete

T. I. Schmidt

### Zwischenruf

**Sorgfaltspflichtengesetz – mit Augenmaß und Präzision**

G. Thüsing

### Rechtspolitik im Gespräch

**Richter sollten nicht nur durch Urteile sprechen**

G. Deppe



# DER BETRIEB

# 16

Seite 797 – 852  
19. April 2021  
74. Jahrgang

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

03-212

## Herausgeber

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

## Betriebswirtschaft

- Thomas Schmotz/Kristina Schwedler/Andreas Bareschow  
Drei Jahre CSR-RUG – Horizontalstudie zur Anwendungspraxis und  
Handlungsempfehlungen des DRSC 797
4. Corona-Update des IDW zur Bilanzierung von Corona-Finanzhilfen und  
Mietzugeständnissen (C. Zwirner) 806

## Magazin

### Gastkommentar

Monika Wünnemann  
Globale Mindeststeuer für  
Unternehmensgewinne

### Steuerrecht

- Markus Suchanek/Gary Rüsck  
Gewerbesteuerliche Unternehmensidentität (§ 10a GewStG) bei  
unterschiedlichen Tätigkeiten von PersGes. 807
- Thomas Wachter  
Steuerfreier Zugewinn im Erbfall 812
- Neuer „Rechtsschub“ für Joint Audits durch DAC 7 (U. Prinz) 820

### Interview

Hans Weggenmann  
„Die Option bringt eine  
Annäherung an eine rechtsform-  
neutrale Besteuerung“

- Umsetzung der zweiten Stufe des Mehrwertsteuer-Digitalpakets  
zum 01.04.2021 bzw. 01.07.2021 (BMF) 821
- Beiträge für eine rückgedeckte Unterstützungskasse bei Entgelt-  
umwandlung im Ehegattenarbeitsverhältnis als Betriebsausgabe (BFH) 823

### Wirtschaftsrecht

- Hartwin Bungert/Christian Strothotte  
Praxisfragen der virtuellen Hauptversammlung 830
- Insolvenzanfechtung bei mittelbarer Zuwendung: Maßgeblicher Beurteilungszeit-  
punkt für die subjektiven Voraussetzungen der Vorsatzanfechtung (I. Penzlin) 835
- Zur Wirksamkeit eines Zustimmungsbeschlusses der Hauptversammlung zu  
einem Ausgliederungs- und Spaltungsvertrag (BGH) 836

### Arbeitsrecht

- Carsten Hölscher/Joachim H. Kaiser  
Wie lassen sich Betriebsrentenanpassungen für den Insolvenzfall über eine  
Treuhand schützen? 845
- Keine Hinweispflicht des Arbeitgebers bei krankheitsbedingt unmöglicher  
Inanspruchnahme von Urlaub (D. H. Laskawy/P. Lomb) 849
- Zur Wirksamkeit von Honorarabführungsvereinbarungen mit angestellten  
Insolvenzverwaltern (E. Rütz/L. Gallenkämper) 850
- Spaltung, Insolvenz und Übergang von Nebenrechten auf den PSV (A. Hofelich) 851

Im Abonnement enthalten:

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

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt  
FACHMEDIEN**

# Inhalt

## MAGAZIN

<b>Gastkommentar</b> <i>Monika Wünnemann</i>	<b>M4</b>
<b>Aktuelle Rechtsprechung</b>	<b>M6</b>
<b>Kurzbeiträge</b>	<b>M8</b>
<b>Anhängige Verfahren</b>	<b>M13</b>
<b>Meldungen</b>	<b>M14</b>
<b>Interview</b> <i>Hans Weggenmann</i>	<b>M18</b>
<b>Impressum</b>	<b>M22</b>

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Rechnungslegung

#### **Drei Jahre CSR-RUG - Horizontalstudie zur Anwendungspraxis und Handlungsempfehlungen des DRSC**

*Dr. Thomas Schmotz / Kristina Schwedler / Prof. Dr. Andreas Barckow, alle Berlin*

DB1361529 (Kurzfassung vgl. S. M8)

S. 797

### KOMPAKT

Abschlussprüfung/Rechnungslegung

#### **4. Corona-Update des IDW zur Bilanzierung von Corona-Finanzhilfen und Mietzugeständnissen**

*WP/StB Prof. Dr. Christian Zwirner, München*

DB1361099

S. 806

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Gewerbsteuer

#### **Gewerbsteuerliche Unternehmensidentität (§ 10a GewStG) bei unterschiedlichen Tätigkeiten von PersGes.**

*StB Dipl.-Fw. Markus Suchanek, Düsseldorf / Gary Rüsch, Köln*

DB1358667 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 807

Erbschaft-/Schenkungssteuer

#### **Steuerfreier Zugewinn im Erbfall**

*Notar Dr. Thomas Wachter, München*

DB1355608 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 812

### KOMPAKT

Internationales Steuerrecht

#### **Neuer „Rechtsschub“ für Joint Audits durch DAC 7**

*WP/StB Prof. Dr. Ulrich Prinz, Köln*

DB1362459

S. 820

### VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Gewerbsteuer

#### **Anwendung des § 8d KStG auf gewerbsteuerliche Fehlbeträge nach § 10a GewStG**

*Oberste Finanzbehörden der Länder, gleichlautende Erlasse vom 19.03.2021*

DB1362993

S. 821

Umsatzsteuer

#### **Umsetzung der zweiten Stufe des Mehrwertsteuer-Digitalpakets zum 01.04.2021 bzw. 01.07.2021**

*BMF, Schreiben vom 01.04.2021*

DB1362489

S. 821

Grunderwerbsteuer

#### **Berücksichtigung der Instandhaltungsrückstellung bei der GrEST**

*Oberste Finanzbehörden der Länder, gleichlautende Erlasse vom 19.03.2021*

DB1362992

S. 823

### ENTSCHEIDUNGEN

Gewinnermittlung

#### **Berücksichtigung von im Rahmen eines Ehegattenarbeitsverhältnisses geleisteten Beiträgen für eine rückgedeckte Unterstützungskasse als Betriebsausgabe - Entgeltumwandlung**

*BFH, Urteil vom 28.10.2020 - X R 32/18*

DB1363363

S. 823

Internationales Steuerrecht

#### **Nichtrückkehrtage i.S. der Grenzgängerregelung des Art. 15a Abs. 2 Satz 2 DBA-Schweiz 1971/2002**

*BFH, Urteil vom 30.09.2020 - I R 37/17*

DB1362409

S. 827

## WIRTSCHAFTSRECHT

---

### AUFSATZ

Aktienrecht

#### **Praxisfragen der virtuellen Hauptversammlung**

*RA Dr. Hartwin Bungert, LL.M. (Univ. of Chicago) /*

*RA Dr. Christian Strothotte, M.Jur. (Oxford), beide Düsseldorf*

DB1362266 (Kurzfassung vgl. S. M11)

S. 830

### KOMPAKT

Insolvenzrecht

#### **Insolvenzanfechtung bei mittelbarer Zuwendung: Maßgeblicher Beurteilungszeitpunkt für die subjektiven Voraussetzungen der Vorsatzanfechtung**

*RAin Dr. Inga Penzlin/Hamburg*

DB1362994

S. 835

### ENTSCHEIDUNGEN

Umwandlungsrecht/Aktienrecht

#### **Zur Wirksamkeit eines Zustimmungsbeschlusses der Hauptversammlung zu einem Ausgliederungs- und Spaltungsvertrag**

*BGH, Urteil vom 23.02.2021 – II ZR 65/19*

DB1362839

S. 836

## ARBEITSRECHT

---

### AUFSATZ

Betriebliche Altersversorgung

#### **Wie lassen sich Betriebsrentenanpassungen für den Insolvenzfall über eine Treuhand schützen?**

*Carsten Hölscher, Wiesbaden / Joachim H. Kaiser/Wiesbaden*

DB1358083 (Kurzfassung vgl. S. M12)

S. 845

### KOMPAKT

Urlaubsrecht

#### **Keine Hinweispflicht des Arbeitgebers bei krank- heitsbedingt unmöglicher Inanspruchnahme von Urlaub**

*RA/FAArbR Dirk H. Laskawy / RAin/FAinArbR Peggy Lomb,  
beide Leipzig/München*

DB1358591

S. 849

Insolvenzrecht

#### **Zur Wirksamkeit von Honorarabführungsverein- barungen mit angestellten Insolvenzverwaltern**

*RAin/FAinArbR Dr. Eva Rütz, LL.M. / RA Lukas Gallenkämper,  
beide Düsseldorf*

DB1359799

S. 850

Betriebliche Altersversorgung

#### **Spaltung, Insolvenz und Übergang von Nebenrechten auf den PSV**

*RA/FAArbR Dr. Andreas Hofelich, Köln*

DB1359453

S. 851

Betriebliche Altersversorgung

#### **Rechtsweg: Über Ansprüche auf eine betriebliche Altersversorgung entscheiden die Arbeitsgerichte, nicht die Familiengerichte**

*RA/FAArbR Dr. Sebastian Frahm, Stuttgart/Berlin*

DB1359808

S. 852



Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 2040  
ISSN 0022-6882

Redaktion:  
72074 Tübingen  
Wilhelmstraße 18  
jz@mohrsiebeck.com

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



D3-Z134

# Juristen Zeitung



7

76. Jahrgang  
2. April 2021  
Seiten 321-372

Aus dem Inhalt:

**Anatol Dutta**

Familienrecht in der multikulturellen Gesellschaft

**Kai Ambos und Peter Rackow**

Grundsatz gegenseitiger Anerkennung und Europäische Ermittlungsanordnung

**Christoph Möllers**

Krise der demokratischen Repräsentation vor Gericht: zu den Parité-Urteilen der Landesverfassungsgerichte in Thüringen und Brandenburg

**Wolfram Höfling**

„Die Sünderin“, der Kardinal und das Bundesverwaltungsgericht – auf dem Weg zu einem offenen Kulturverfassungsrecht



#### Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg  
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.  
Professor Dr. Dr. h.c. Herbert Roth, Regensburg  
Professor Dr. Astrid Stadler, Konstanz

Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2000)  
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)  
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

#### Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

7 76. Jahrgang  
2. April 2021

# Juristen Zeitung



Inhalt

## Aufsätze

Professor Dr. **Anatol Dutta**  
Familienrecht in der multikulturellen Gesellschaft **321**

Professor Dr. Dr. h.c. **Kai Ambos** und  
Professor Dr. **Peter Rackow**  
Grundsatz gegenseitiger Anerkennung und  
Europäische Ermittlungsanordnung **329**

## Besprechungsaufsatz

Professor Dr. **Christoph Möllers**  
Krise der demokratischen Repräsentation vor Gericht:  
zu den Parité-Urteilen der Landesverfassungsgerichte  
in Thüringen und Brandenburg **338**

## Umschau

### Kurzbeitrag

„Die Sünderin“, der Kardinal und das Bundes-  
verwaltungsgericht – auf dem Weg zu einem offenen  
Kulturverfassungsrecht  
Professor Dr. **Wolfram Höfling** **348**

### Nachruf

Albrecht Zeuner (1924–2021)  
Professor Dr. Dr. h.c. **Karsten Schmidt** **351**

## Entscheidungen

Thüringer VerfGH, 15. 7. 2020, VerfGH 2/20

VerfG des Landes Brandenburg, 23. 10. 2020, VfGBbg 55/19

Gesetzliche Vorgabe geschlechterparitätischer Listen-  
besetzung im Landeswahlrecht **352, 361**

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **203\***  
Gesetzgebung **204\***  
Entscheidungen in Leitsätzen **205\***  
Neuerscheinungen **217\***  
Zeitschriftenübersicht **230\***  
Festschrift/Sammelwerke **233\***  
Impressum **235\***



Mohr Siebeck  
72010 Tübingen  
Postfach 20 40  
ISSN 0022-6882

Redaktion:  
72074 Tübingen  
Wilhelmstraße 18  
jz@mohrsiebeck.com

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



D3-Z134

# Juristen Zeitung

8

76. Jahrgang  
16. April 2021  
Seiten 373-424

Aus dem Inhalt:

**Ekkehard Schumann**

Die Landesverfassungsbeschwerde gegen  
Entscheidungen in bundesrechtlichen Verfahren

**Thorsten Ingo Schmidt**

Kreditaufnahme in der Pandemie

**Franz Schnauder**

Schuldrechtliche Grundlagen von Hypothek und  
Grundschild – Das Rechtsgrundproblem

**Caspar Behme**

Mediations- und Schlichtungsklauseln in  
letztwilligen Verfügungen

**Werner Beulke**

Beschwerdebefugnis des Pflichtverteidigers  
bei Aufhebung seiner Bestellung

OLG Hamm mit Anmerkung von

**Gerhard Otte**

Zur Auslegung eines 1943 errichteten Testaments



## Herausgeber

Professor Dr. Dr. Eric Hilgendorf, Würzburg  
Professor Dr. Matthias Jestaedt, Freiburg i.Br.  
Professor Dr. Dr. h.c. Herbert Roth, Regensburg  
Professor Dr. Astrid Stadler, Konstanz

Professor Dr. Bernhard Großfeld, Münster (bis 2000)  
Professor Dr. Christian Starck, Göttingen (bis 2006)  
Professor Dr. Dr. h.c. Rolf Stürner, Freiburg i.Br. (bis 2012)

## Redaktion

Martin Idler, Tübingen

Mohr Siebeck

8 76. Jahrgang  
16. April 2021

# Juristen Zeitung



Inhalt

## Aufsätze

Professor Dr. Dr. h.c. **Ekkehard Schumann**  
Die Landesverfassungsbeschwerde gegen Entscheidungen  
in bundesrechtlichen Verfahren **373**

Professor Dr. **Thorsten Ingo Schmidt**  
Kreditaufnahme in der Pandemie **382**

Dr. **Franz Schnauder**  
Schuldrechtliche Grundlagen von Hypothek und  
Grundschild – Das Rechtsgrundproblem **388**

Dr. **Caspar Behme**  
Mediations- und Schlichtungsklauseln in  
letztwilligen Verfügungen **396**

## Besprechungsaufsatz

Professor Dr. Dr. h.c. **Werner Beulke**  
Beschwerdebefugnis des Pflichtverteidigers  
bei Aufhebung seiner Bestellung **403**

## Umschau

**Glückwunsch**  
Herbert Roth zum 70. Geburtstag  
Professor Dr. **Christoph Althammer** **409**

## Tagungsbericht

The Law between Objectivity and Power  
Young Scholars Conference am Max-Planck-Institut  
für Steuerrecht und Öffentliche Finanzen in München  
am 12. und 13. Oktober 2020  
**Florian Bode** **411**

## Entscheidungen

OLG Hamm, 23.7.2020 – I-10 W 84/19  
mit Anmerkung von  
Professor (em.) Dr. **Gerhard Otte**  
Zur Auslegung eines 1943 errichteten Testaments **413**

BGH, 18.8.2020 – StB 25/20  
Kein Beschwerderecht des Pflichtverteidigers bei  
Aufhebung seiner Bestellung **423**

## JZ Information

Aktuelles aus der Rechtsprechung/  
Aus dem Inhalt der nächsten Hefte **236\***  
Aus den Hochschulen **237\***  
Gesetzgebung **238\***  
Entscheidungen in Leitsätzen **240\***  
Neuerscheinungen **252\***  
Zeitschriftenübersicht **263\***  
Festschrift/Sammelwerke **267\***  
Impressum **268\***

D3-Z11

# Betriebs Berater

15 | 2021

Währungssicherungsgeschäfte ... Realisierungszeitpunkte ... nichtfinanzielle Berichterstattung ...

12.4.2021 | 76. Jg.  
Seiten 833–896



## **DIE ERSTE SEITE**

**Iris Plöger** und **Prof. Dr. Birgit Weitemeyer**

Eine neue GmbH mit gebundenem Vermögen –  
keine sinnvolle Rechtsform für die deutsche Wirtschaft!

## **WIRTSCHAFTSRECHT**

**Prof. Dr. Hervé Edelmann**, RA, **Dr. Tilman Schultheiß**, RA, und  
**Tilman Hölldampf**, RA

Grenzen der Eingriffsbefugnisse der BaFin gegenüber Kreditinstituten  
nach § 4 Abs. 1a FinDAG | 835

## **STEUERRECHT**

**Marcel Tschatsch**, MBA, WP/StB, und **Franz Schober**, Syndikus-StB

Währungssicherungsgeschäfte: Auswirkungen der BFH-Rechtsprechung und  
des BMF-Schreibens in der Praxis | 855

**Dr. Götz Weitbrecht**, RA/FAStR, und **Dr. Charlotte Strehlke-Verköhlen**, LL.M., RAin  
Cum-Cum, wohin geht die Reise? – Ein kurzes Statement | 860

## **BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT**

**Prof. Dr. Reiner Quick**, **Kevin Gauch**, M.Sc., und **Nicolas Pappert**, M.A.

Nichtfinanzielle Berichterstattung zu den Umweltbelangen in den Geschäftsberichten  
der DAX-30-Unternehmen | 875

## **ARBEITSRECHT**

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

Panoptikum Home-Office – mitbestimmungspflichtig,  
gerichtlich verwertbar, erstattungsfähig? | 884

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BGH:** Verschmelzungen/Spaltungen – Erforderlichkeit eines Sonderbeschlusses der Vorzugs- und Stammaktionäre (23.2.2021 – II ZR 65/19)

**BGH:** Berechtigte Gegenabmahnung (21.1.2021 – I ZR 17/18)

**BGH:** Fristversäumung wegen krankheitsbedingten Ausfalls des Anwalts (10.2.2021 – XII ZB 4/20)

**BGH:** Klagezustellung in einem EU-Mitgliedstaat (25.2.2021 – IX ZR 156/19)

**OLG Düsseldorf:** Facebook vs. BKartA – EuGH-Vorlage zur Auslegung von Bestimmungen der DSGVO (24.3.2021 – VI-Kart 2/19 [V])

**OLG Karlsruhe:** Übereignungsklausel in Kfz-Kaskoversicherung für den Fall des Wiederauffindens eines entwendeten Leasingfahrzeugs (18.3.2021 – 12 U 155/20)

**KG Berlin:** Freigabeverfahren – Freigabe aufgrund Anerkenntnisses (18.2.2021 – 2 AktG 1.21)

#### Verwaltung

**BKartA:** Inbetriebnahme des Wettbewerbsregisters

**EU-Kommission:** Vorschlag für einen Durchführungsrechtsakt zu grenzüberschreitenden Fusionen

**BMJV:** Ausbau des Deutschen Patent- und Markenamts am Standort Jena

**EU-Kommission:** Prüfverfahren zu mutmaßlich wettbewerbswidrigen Verhaltensweisen der Strombörse EPEX Spot eingeleitet

#### Aufsatz

**Prof. Dr. Hervé Edelmann, RA, Dr. Tilman Schultheiß, RA, und Tilman Hölldampf, RA**

#### Grenzen der Eingriffsbefugnisse der BaFin gegenüber Kreditinstituten nach § 4 Abs. 1a FinDAG

Am 29.1.2021 hat die BaFin für sog. Alt-Prämiensparverträge angekündigt, eine Allgemeinverfügung i. S. v. § 4 Abs. 1a FinDAG zu erlassen. Mit dieser angekündigten Verfügung sollen die betroffenen Kreditinstitute u. a. verpflichtet werden, ihre Kunden auf die Unwirksamkeit der in ihren Sparverträgen enthaltenen Zinsanpassungsklauseln hinzuweisen. Zugleich sollen die Kreditinstitute diesen Hinweis mit der unwiderruflichen Zusage verbinden, eine noch zu erwartende zivilgerichtliche ergänzende Vertragsauslegung zur Basis einer Nachberechnung zu machen. Sollte es zum Erlass dieser Allgemeinverfügung kommen, dann droht eine bundesweite Klagewelle vor den Verwaltungsgerichten zur Klärung der Reichweite der der BaFin in § 4 Abs. 1a FinDAG eingeräumten Befugnisse. Insbesondere stellt sich die Frage, ob und inwieweit die BaFin zum Schutz der kollektiven Verbraucherinteressen dazu berufen ist, in die im Gang befindliche Rechtsprechung der judikativen Gewalt ein- und dieser vorzugreifen.

#### Entscheidungen

**BGH:** Anfechtung eines GmbH-Gesellschafterbeschlusses durch einen zum Zeitpunkt der Beschlussfassung nicht mehr als Inhaber eines Geschäftsanteils eingetragenen GmbH-Gesellschafter (26.1.2021 – II ZR 391/18 – dazu BB-Kommentar von **Dr. Andreas Hitzel, LL.M., RA/FAHaGesR**)

**VG Berlin:** Meldepflicht bei Immobilientransaktionen mit der Verschwiegenheitspflicht von Rechtsanwälten und Notaren vereinbar (5.2.2021 – 12 L 258/20)

#### Neuerscheinung Buch

**Groß/Strunk**

**Lizenzgebühren**

5. Auflage 2021, 821 S., geb., € 189,-

ISBN: 978-3-8005-1722-0 / Infos unter: [shop.ruw.de/17220](http://shop.ruw.de/17220)

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BFH:** Bestimmung des Inhaltsadressaten einer Prüfungsanordnung; Festsetzungsverjährung; Treu und Glauben (11.11.2020 – XI R 11/18)

**BFH:** Änderung von Einkommensteuerbescheiden nach § 91 Abs. 1 Satz 4 EStG aufgrund einer Mitteilung der ZfA (8.9.2020 – X R 2/19)

**BFH:** Zur Erstattung eines zu Unrecht ausgewiesenen nicht zurückgezählten Steuerbetrags an den Insolvenzverwalter der Rechnungsausstellerin (5.1.2021 – XI S 20/20 [PKH])

**BFH:** Zur Unterbrechung der Festsetzungsverjährung und zur Ablaufhemmung in Insolvenzfällen (9.12.2020 – XI B 10/20)

#### Verwaltung

**BMF:** Ergebnisse der Lohnsteuer-Außenprüfung und Lohnsteuer-Nachschaufung im Kalenderjahr 2020

#### Sonstiges

**CDU/CSU:** Einigung auf internationale Mindestbesteuerung im Sommer wahrscheinlicher

**Bündnis 90/Die Grünen:** Investitionen und Mindeststeuer – der Zeitgeist ändert sich

**IDW:** Steuerpläne von SPD, Grüne und Linke – Wer profitiert und wer verliert?

**BStBK:** Erstmals über 100000 Steuerberater\*innen in Deutschland

#### Aufsätze

#### Währungssicherungsgeschäfte/Realisierungszeitpunkte

**Marcel Tschatsch, MBA, WP/StB, und Franz Schober, Syndikus-StB**

#### Währungssicherungsgeschäfte: Auswirkungen der BFH-Rechtsprechung und des BMF-Schreibens in der Praxis

Die Berücksichtigung von Gewinnen und Verlusten aus (Währungs-) Sicherungsgeschäften im Rahmen des § 8b Abs. 2 und 3 KStG hat in der Praxis eine große Bedeutung und ist dementsprechend umstritten. Das BFH-Urteil I R 20/16 vom 10.4.2019 und das in diesem Zusammenhang veröffentlichte BMF-Schreiben vom 5.10.2020 klären einige grundsätzliche Aspekte dieses Themenkomplexes. Im Beitrag erfolgt eine kritische Auseinandersetzung mit den praktischen Anwendungsfragen. Weiterhin werden anhand von Fallbeispielen noch offene Fragen analysiert.

**Dr. Götz Weitbrecht, RA/FAStR, und Dr. Charlotte Strehlke-Verköhlen, LL.M., RAin**

#### Cum-Cum, wohin geht die Reise? – Ein kurzes Statement

Nach diversen Urteilen sollte man meinen, die Rechtslage wäre geklärt. Weit gefehlt. Die Finanzverwaltung will ihr Schreiben vom 17.7.2017 anpassen und dabei in eine – von den Gerichten zu Teilen vorgezeichnete – Richtung gehen, die sowohl dem Wortlaut als auch der Systematik der Vorschriften, insbesondere § 39 AO widerspricht.

#### Entscheidungen

**BFH:** Zur Frage des Rückflusses von Werbungskosten bei einvernehmlicher Beilegung des Rechtsstreits um die Haftung eines Kreditinstituts im Zusammenhang mit der Vermittlung von sog. Schrottimmobilen (10.11.2020 – IX R 32/19)

**BFH:** Anforderungen an einen Antrag i.S. des § 171 Abs. 3 AO bei Pflicht zur Abgabe einer Steuererklärung (23.9.2020 – XI R 1/19)



## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

873

#### Rechnungslegung

**IOSCO:** Unternehmensfortführung während der Corona-Pandemie

**IASB:** ED/2021/3 – Angabevorschriften in den IFRS

**EFRAG:** Übernahmeempfehlung IFRS 17 „Versicherungsverträge“

**EFRAG:** Übernahmeempfehlung „Änderungen an IFRS 16“

**ESMA:** Bericht zur Anwendung von IFRS 10, IFRS 11 und IFRS 12

**DRSC:** Bericht über die 100. Sitzung des IFRS-FA am 25.3.2021

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Fünftes Update von Teil 3 des Fachlichen Hinweises zu den Auswirkungen der Corona-Pandemie auf Rechnungslegung und Prüfung

**IDW:** Aktualisierung von IDW PH 9.970.11 und IDW PH 9.970.12

#### Finanzierung

**BMF:** Überbrückungshilfe III – Neuer Eigenkapitalzuschuss für besonders von der Corona-Krise betroffene Unternehmen

**BMWi/KfW:** Sonderprogramm bis Jahresende verlängert – Kredithöchstbeträge werden angehoben

**BMWi/BMF/KfW:** Zukunftsfonds zur Verstärkung der Start-up-Finanzierung in Deutschland

### Aufsatz

#### nichtfinanzielle Berichterstattung

**Prof. Dr. Reiner Quick, Kevin Gauch, M.Sc., und Nicolas Pappert, M.A.**

875

#### Nichtfinanzielle Berichterstattung zu den Umweltbelangen in den Geschäftsberichten der DAX-30-Unternehmen

In der umgesetzten Corporate-Social-Responsibility- (CSR-)Richtlinie und den entsprechenden Berichtspflichten von Kapitalgesellschaften und Konzernen spiegelt sich ein gesteigertes Interesse der Öffentlichkeit an nichtfinanziellen Themen wider. Die Mindestinhalte der nichtfinanziellen Erklärung sind gem. § 289c Abs. 2 HGB Umwelt-, Sozial- und Arbeitnehmerbelange sowie Maßnahmen zur Achtung der Menschenrechte und zur Bekämpfung von Korruption und Bestechung. Der Beitrag zeigt die Ergebnisse einer qualitativen Inhaltsanalyse zur Berichterstattung über Umweltbelange der DAX-30-Unternehmen auf. Im Fokus der Untersuchung stehen Verortung, Umfang und Inhalte der Berichterstattung.

### Entscheidung

**BFH:** Investitionsabzugsbetrag für Maschinenwerkzeuge bei Auftragsproduktion 879

(3.12.2020 – IV R 16/18 – dazu BB-Kommentar von Christian Münch, RA)

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

883

#### Entscheidungen

**BAG:** Persönlicher Geltungsbereich des Mindestlohngesetzes – Arbeitnehmer – Praktikant – mit der Berufsausbildung i. S. d. Berufsbildungsgesetzes „vergleichbare praktische Ausbildung“ – Anpassungsqualifizierung nach dem Berufsqualifikationsfeststellungsgesetz (18.11.2020 – 5 AZR 103/20)

**BAG:** Insolvenz – geldwerte Urlaubsansprüche – Rangzuordnung (16.2.2021 – 9 AS 1/21)

**LAG München:** Entscheidung zur Eingruppierung einer Stationsleitung: Begriff der „großen Station“ im TVöD-VKA (3.3.2021 – 11 Sa 798/18)

### Aufsatz

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

884

#### Panoptikum Home-Office – mitbestimmungspflichtig, gerichtlich verwertbar, erstattungsfähig?

Die Diskussionen um eine Überwachung von Beschäftigten im Home-Office reißen nicht ab. Doch sind es nicht nur die datenschutzrechtlichen Zulässigkeitsvoraussetzungen, die Anlass für eine kritische Begleitung von präventiven sowie repressiven Kontrollmaßnahmen geben. Das distanzierte „über die Schulter und auf die Finger schauen“ hat auch den Beteiligungsrechten des Betriebsrats Rechnung zu tragen. Die Gewinnung der Erkenntnisse durch den Arbeitgeber oder einen Beauftragten geht überdies oftmals einher mit den Fragen nach ihrer Verwertbarkeit in einem arbeitsgerichtlichen Verfahren sowie nach einem Anspruch auf Erstattung der Ermittlungskosten. Der Beitrag schließt an die Ausführungen der Autoren in BB 2021, 248 an und verknüpft die allgemeinen datenschutzrechtlichen Vorgaben mit praktisch bedeutsamen Folgefragen.

### Entscheidungen

**BAG:** Zum Begriff des Konzernbetriebsrats 888  
(26.8.2020 – 7 ABR 24/18 – dazu BB-Kommentar von Bernd Weller, RA/FAArbR)

**LAG Nürnberg:** Gegenstandswertfestsetzung in Zustimmungserstanzungsverfahren 895  
(18.1.2021 – 2 Ta 154/20)






Betriebs  
Berater

BB-FACHKONFERENZ

Verrechnungspreise Aktuell 2021

» 22. Juni 2021 | Steigenberger Frankfurter Hof  
<https://veranstaltungen.ruw.de/vpa>






**BB**  
§ 15 FAO  
Selbststudium

Fortbildungszertifikat  
nach § 15 FAO

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



Die Erste Seite

Iris Plöger und Prof. Dr. Birgit Weitmeyer

Eine neue GmbH mit gebundenem Vermögen – keine sinnvolle Rechtsform für die deutsche Wirtschaft!

Impressum/Vorschau

VIII



# Betriebs Berater

D3-Z11

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

16 | 2021

Sorgfaltspflichtengesetz ... Niederlassungsfreiheit ... Sustainable Finance ... Entgeltlisten ...

19.4.2021 | 76. Jg.  
Seiten 897–960



## DIE ERSTE SEITE

**Jörn Weitzmann**, RA/FAInS/FAStR

Das Insolvenz-Paradox: Niedrige Zahl von Unternehmensinsolvenzen trotz anhaltender Wirtschaftskrise

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Barbara Mayer**, RAIn/FAInHaGesR, **Dr. Moritz Jenne**, RA, und **Matthias Miller**, Notarassessor

Die virtuelle Hauptversammlung 2021 – 20 Praxisfragen zur Durchführung der Hauptversammlung nach den Änderungen des COVMG | 899

**Sebastian Lutz-Bachmann**, LL.M., RA, **Kristin Vorbeck**, RAIn, und **Dr. Lenard Wengenroth**, RA

Menschenrechte und Umweltschutz in Lieferketten – der Regierungsentwurf eines Sorgfaltspflichtengesetzes | 906

## STEUERRECHT

**Prof. Dr. Wolfgang Blumers**, RA

EuGH: Niederlassungsfreiheit vor Fiskalinteresse | 919

**Dr. Hans Hermann Bowitz**, RA/StB

Zur Auslegung des § 171 Abs. 5 S. 1 AO | 923

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Prof. Dr. Stefan Müller**, **Sean Needham**, M.Sc., und **Dr. Jens Reinke**

Sustainable Finance treibt die Nachhaltigkeitsberichterstattung – Ausweitungsvorschläge des Sustainable-Finance-Beirats der Bundesregierung und des DRSC | 939

## ARBEITSRECHT

**Dr. Maren Henseler**, RAIn, und **Dr. Thomas Köllmann**, RA

Die Rechte des Betriebsrats im Zusammenhang mit betrieblichen Entgeltlisten – Reichweite, Grenzen und praktische Implikationen | 948

## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BGH:** Dieselskandal – Ersatzfähigkeit von Finanzierungskosten (13.4.2021 – VI ZR 274/20)

**BGH:** Dieselskandal – Bewertung eines schädigenden Verhaltens als sittenwidrig – Gesamtschau ist entscheidend (23.3.2021 – VI ZR 1180/20)

**BGH:** Irreführende Werbung einer Steuerberater-LLP (10.12.2020 – I ZR 26/20)

**BGH:** Berechnung des kaufvertraglichen Anspruchs auf Schadensersatz weiterhin anhand der „fiktiven“ Mängelbeseitigungskosten möglich (12.3.2021 – V ZR 33/19)

**BGH:** Streitigkeiten über die Zugehörigkeit zu einem Gläubigerausschuss – Entscheidungsbefugnis des Insolvenzgerichts (11.3.2021 – IX ZR 266/18)

**OLG Hamburg:** Anfechtung des Kapitalerhöhungsbeschlusses nach § 243 Abs. 1 AktG wegen eines Treuepflichtverstoßes bei Kapitalerhöhung ohne Bezugsrechtsausschluss (12.2.2021 – 11 AktG 1/20)

**BVerwG:** Anspruch auf Informationszugang trotz rechtsmissbräuchlichen Verhaltens des Bevollmächtigten (24.11.2020 – BVerwG 10 C 12.19)

#### Veranstaltung

**DAV:** 150 Jahre Deutscher Anwaltverein – virtueller Deutscher Anwaltstag 2021

#### Aufsätze

**Dr. Barbara Mayer**, RAin/FAinHaGesR, **Dr. Moritz Jenne**, RA, und **Matthias Miller**, Notarassessor

### Die virtuelle Hauptversammlung 2021 – 20 Praxisfragen zur Durchführung der Hauptversammlung nach den Änderungen des COVMG

Seit der COVID-19-Pandemie besteht für Aktiengesellschaften, SEs und KGaAs die Möglichkeit, rein virtuelle Hauptversammlungen abzuhalten. Aufgrund der Erfahrungen aus der Hauptversammlungssaison 2020 hat der Gesetzgeber mit Gesetz vom 22.12.2020 nicht nur eine Verlängerung für das Jahr 2021, sondern zugleich einige Modifikationen für die virtuellen Hauptversammlungen in § 1 Abs. 2 COVMG beschlossen. Er hat damit bislang bestehende Streitfragen aufgelöst – und gleichzeitig neue Auslegungsschwierigkeiten geschaffen. Der Beitrag gibt Antworten auf 20 gestellte, umstrittene oder bislang noch nicht beleuchtete Praxisfragen.

#### Sorgfaltspflichtengesetz

**Sebastian Lutz-Bachmann**, LL.M., RA,

**Kristin Vorbeck**, RAin, und **Dr. Lenard Wengenroth**, RA

### Menschenrechte und Umweltschutz in Lieferketten – der Regierungsentwurf eines Sorgfaltspflichtengesetzes

Die Bundesregierung hat am 3.3.2021 den Entwurf eines Sorgfaltspflichtengesetzes (auch Lieferkettengesetz genannt) beschlossen. Der Entwurf soll noch in dieser Legislaturperiode vom Gesetzgeber verabschiedet werden. Der Beitrag stellt die Inhalte des Regierungsentwurfs vor und zeigt Unklarheiten und Risiken für die betroffenen Unternehmen auf.

#### Entscheidung

**LG Stuttgart:** Berücksichtigung pandemiebedingter Reisebeschränkungen bei der Einberufung von GmbH-Gesellschafterversammlungen (10.2.2021 – 40 O 46/20 KfH – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Jan-Henric M. Punte**, LL.M., RA, und **Pelle Klemens**)

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BFH:** Berücksichtigung von im Rahmen eines Ehegattenarbeitsverhältnisses geleisteten Beiträgen für eine rückgedeckte Unterstützungskasse als Betriebsausgabe – Entgeltumwandlung (28.10.2020 – X R 32/18)

#### Verwaltung

**FinMin Mecklenburg-Vorpommern:** Grundsteuer, Landesregierung will das Bundesmodell anwenden

**FinMin Niedersachsen:** Reform der Grundsteuer Flächen-Lage-Modell

#### Gesetzgebung

**BR:** Steuer auf Online-Poker und virtuelles Automatenpiel

**BZSt und KBA:** Bekämpfung grenzüberschreitenden Umsatzsteuerbetrugs

#### Aufsätze

#### Niederlassungsfreiheit

**Prof. Dr. Wolfgang Blumers**, RA

### EuGH: Niederlassungsfreiheit vor Fiskalinteresse

#### Zugleich Anmerkung zu EuGH, Urteil vom 8.10.2020 – C-558/19, Impresa Pizzarotti

Der Europäische Gerichtshof hat mit seiner Entscheidung v. 8.10.2020 Impresa Pizzarotti zum dritten Mal bestätigt, dass bei einem Verstoß einer nationalen Steuervorschrift eines EU-Mitgliedstaates zur Durchsetzung von Fremdvergleichspreisen nur für grenzüberschreitende Fälle ein Motivtest durchzuführen ist. Nur im Falle von Steuermanipulation kann dann insoweit berichtigt werden. Marktabweichungen zwischen verflochtenen Gesellschaften sind hingegen aufgrund der Niederlassungsfreiheit zu akzeptieren.

**Dr. Hans Hermann Bowitz**, RA/StB

### Zur Auslegung des § 171 Abs. 5 S. 1 AO

Nach dem Wortlaut des § 171 Abs. 1 S. 1 AO und nach der in den Gesetzesmaterialien dokumentierten Absicht ist es dem Gesetzgeber bei der Neuregelung der Vorschrift darum gegangen, den Ablauf der Festsetzungsverjährung nur „insoweit“ rechtswirksam zu hemmen, als „der Steuerpflichtige vom Eintritt der Ablaufhemmung Kenntnis erhält“. In dieser Erkennbarkeit der Ablaufhemmung liegt eine Doppelwirkung: Soweit sie gegeben ist, tritt Ablaufhemmung ein, soweit sie nicht gegeben ist, läuft die Festsetzungsverjährung weiter und kann – unbeschadet der Fahndungsprüfung – zu einer Teilverjährung führen. Da die Fahndungsprüfung ihrem Charakter nach nur eine punktuelle Prüfung darstellt, muss der Steuerpflichtige nicht nur erkennen können, dass gegen ihn ermittelt wird, sondern er muss auch erkennen können, welcher Lebenssachverhalt Gegenstand einer Ermittlung der Besteuerungsgrundlagen darstellt und welche tatsächlichen, steuerlich bedeutsamen Umstände folglich – vorerst jedenfalls – von dem Eintreten der Festsetzungsverjährung ausgenommen werden. Die Rechtsprechung des BFH ist zu dieser Frage bislang uneinheitlich.

#### Entscheidungen

**EuGH:** Niederlassungsfreiheit – Impresa Pizzarotti (Avantage anormal consenti a une societe non-residente) (8.10.2020 – C-558/19)

**BFH:** Nichtrückkehrtage i.S. der Grenzgängerregelung des Art. 15a Abs. 2 Satz 2 DBA-Schweiz 1971/2002 (30.9.2020 – I R 37/17)

**BFH:** Zuwendungsgegenstand bei mehrmonatiger Reise mit zugebuchten Leistungen (16.9.2020 – II R 24/18)

897

917

899

919

923

906

914

927

931

934



## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**GRI/SASB:** Leitfaden zur Nachhaltigkeitsberichterstattung

**EFRAG:** Stellungnahme zu ED/2020/4

**DRSC:** Quartalsbericht Q1/2021

**DRSC:** Ergebnisse der 99. und 100. Sitzung des IFRS-FA

**BT:** Weitere Aufarbeitung des Wirecard-Skandals

#### Wirtschaftsprüfung

**IAASB:** Unverbindliche Leitlinien zur erweiterten externen Berichterstattung (Extended External Reporting – EER)

**IDW:** Wendepunkt in der Nachhaltigkeitsberichterstattung

**IDW:** Update des Fachlichen Hinweises zu den steuerlichen Corona-Hilfsmaßnahmen

#### Aufsatz

#### Sustainable Finance

**Prof. Dr. Stefan Müller, Sean Needham, M.Sc., und Dr. Jens Reinke**

### Sustainable Finance treibt die Nachhaltigkeitsberichterstattung – Ausweitungsvorschläge des Sustainable-Finance-Beirats der Bundesregierung und des DRSC

Die Herausforderungen der Bekämpfung des Klimawandels sowie einer nachhaltigeren Ausgestaltung der Wirtschaft insgesamt werden von politischer Seite über verschiedene Strategien angegangen. Neben direkten Eingriffen durch Vorgaben von Grenzwerten etwa für Flottenverbräuche bzw. Schadstoffausstoß sowie den Emissionshandel bedient sich die Gesetz- und Verordnungsgebung auch indirekt wirkender Strategien. Hier ist besonders der Aktionsplan der EU-Kommission zur Finanzierung von nachhaltigem Wachstum vom Frühjahr 2018, der insbesondere auf die Erhöhung der Transparenz abzielt und weit über die in der Richtlinie 2014/95/EU zur nichtfinanziellen Berichterstattung hinausreicht, hervorzuheben. Zur Vorbereitung weiterer regulatorischer Maßnahmen haben der Sustainable-Finance-Beirat der Bundesregierung seinen Abschlussbericht und das Deutsche Rechnungslegungs Standards Committee (DRSC) eine Studie zur Corporate-Social-Responsibility-(CSR-)Berichterstattung vorgelegt und darin weitreichende Vorschläge zur deutlichen Ausweitung der Zielgruppe und zur qualitativen Verbesserung der nichtfinanziellen Berichterstattung unterbreitet. Nach einer kurzen Einordnung der Regulierung zur Nachhaltigkeit im Unternehmenskontext werden diese Ergebnisse und Vorschläge kritisch diskutiert und mit dem Ziel dargestellt, Unternehmen Empfehlungen zum frühzeitigen Handeln zu geben.

#### Entscheidung

**FG Berlin-Brandenburg:** Bewertung von hybriden Wertpapieren

(sog. Tier 1-Anleihen)

(22.10.2020 – 10 K 10021/17 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Asmus Mihm, RA/FAStR)**

937

939

944

Betriebs  
Berater

BB-FACHKONFERENZ

VerSanG – Unternehmensstrafrecht ante portas

» 29. Juni 2021 | Steigenberger Frankfurter Hof  
<https://veranstaltungen.ruw.de/versang>

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** AT-Arbeitnehmer – Mindestabstand zum höchsten tarifvertraglichen Entgelt – Auslegung einer tarifvertraglichen Abstandsregelung (18.11.2020 – 5 AZR 21/20)

**LAG Düsseldorf:** Arbeitgeber trägt das Betriebsrisiko auch in der Pandemie (30.3.2021 – 8 Sa 674/20)

#### Aufsatz

#### Entgeltlisten

**Dr. Maren Henseler, RAin, und Dr. Thomas Köllmann, RA**

948

### Die Rechte des Betriebsrats im Zusammenhang mit betrieblichen Entgeltlisten – Reichweite, Grenzen und praktische Implikationen

In seiner Entscheidung vom 28.7.2020 (1 ABR 6/19, BB 2020, 2099 Ls) hatte der für materielles Betriebsverfassungsrecht zuständige Erste Senat beim Bundesarbeitsgericht (BAG) die Frage noch offengelassen, nur drei Monate später lieferte er die Antwort: Auch aus § 13 Abs. 2 S. 1 EntgTranspG folgt kein Anspruch des Betriebsrats auf (dauerhafte) Überlassung von Entgeltlisten. Mit dieser Entscheidung ist nun höchstrichterlich geklärt, dass der Betriebsrat de lege lata aus keinem Rechtsgrund die physische Aushändigung von Listen über die Bruttolöhne und -gehälter der von ihm repräsentierten Beschäftigten verlangen kann. Die Entscheidung des BAG ist Anlass genug, den Umfang der Rechte des Betriebsrats im Zusammenhang mit Bruttoentgeltlisten nochmal genauer zu beleuchten.

#### Entscheidung

**LAG Nürnberg:** Verdeckte Videoüberwachung, Verdachts- und/oder Tatkündigung sowie ordnungsgemäße Betriebsratsanhörung

(8.12.2020 – 7 Sa 226/20 – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Herbert Hertzfeld, RA/FAArbR)**

954



**Fortbildungszertifikat nach § 15 FAO**

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



### Neuerscheinung Buch

**Hein Schießmann**

**Das Arbeitszeugnis**

**Zeugnisrecht, Zeugnisprache, Muster, Auskünfte über Arbeitnehmer**

23. Auflage 2021, Betriebs-Berater Schriftenreihe Arbeitsrecht 363 S.,

Broschur, € 89,-

ISBN: 978-3-8005-1774-9 / Infos unter: [shop.ruw.de/17749](http://shop.ruw.de/17749)

### Die Erste Seite

**Jörn Weitzmann, RA/FAInsR/FAStR**

**Das Insolvenz-Paradox: Niedrige Zahl von Unternehmensinsolvenzen trotz anhaltender Wirtschaftskrise**

**Impressum/Vorschau**

VIII



# GRUR

D3-2176

## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht Rechtsprechungs-Report

Zeitschrift  
der Deutschen  
Vereinigung für  
gewerblichen  
Rechtsschutz  
und Urheberrecht

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

- 
- 145** OLG Düsseldorf  
Kartellrechtseinwand im Zwangsmittelverfahren  
– Eierverpackungen
- 154** OLG Köln  
Vergütungsregeln nur für vertraglich berechnigte  
Werknutzer – Produzentenallianz
- 160** OLG Frankfurt a. M.  
Verfahrensaussetzung im Hinblick auf anhängiges  
Markenlöschungsverfahren – LEDAR
- 162** OLG Hamburg  
Erhebung einer Servicepauschale bei Zahlung  
von Flugreisen mittels gängiger Kreditkarten  
– Zahlungsmittelrabatt
- 167** OLG Köln  
Redaktionell getarnte Werbung in Instagram-Posts  
einer Influencerin – Diana zur Löwen
- 171** OLG Koblenz  
Pflicht zur Widerrufsbelehrung beim Haustürvertrieb  
von individualisierten Luftbildaufnahmen  
– Luftbildaufnahmen
- 176** OLG Köln  
Traditionswerbung eines Herstellers hochwertiger  
schweizer Uhren – Zeitsprung 1883
- 181** OLG Frankfurt a. M.  
Kopplungsmissbrauch beim Vorwurf der Entrichtung  
überhöhter Entgelte für gewünschte Leistung  
– Bahnkartenvertrieb I

# 4/2021

Seiten 145 bis 192 · 21. Jahrgang · April 2021  
München · Frankfurt am Main





## INHALT

### RECHTSPRECHUNG

- PATENTRECHT 145** OLG Düsseldorf 12.1.2021 – 2 W 19/20  
Kartellrechtseinwand im Zwangsmittelverfahren – **Eierverpackungen**
- 148** OLG München 26.11.2020 – 6 W 1146/20  
Einstweilige Verfügung ohne vorherige Entscheidung im Rechtsbestandsverfahren – **Fassungsanordnung**
- 150** OLG Düsseldorf 18.2.2021 – 2 U 33/20  
Klageerweiterung im Berufungsverfahren – **Kopierschutz**
- URHEBERRECHT 154** OLG Köln 26.10.2020 – 6 AR 1/20  
Vergütungsregeln nur für vertraglich berechnete Werknutzer  
– **Produzentenallianz**
- MARKENRECHT 160** OLG Frankfurt a. M. 10.12.2020 – 6 W 126/20  
Verfahrensaussetzung im Hinblick auf anhängiges Markenlöschungsverfahren – **LEDAR**
- WETTBEWERBSRECHT 162** OLG Hamburg 12.11.2020 – 15 U 79/19  
Erhebung einer Servicepauschale bei Zahlung von Flugreisen mittels gängiger Kreditkarten – **Zahlungsmittelrabatt**
- 167** OLG Köln 19.2.2021 – 6 U 103/20  
Redaktionell getarnte Werbung in Instagram-Posts einer Influencerin  
– **Diana zur Löwen**
- 171** OLG Koblenz 20.1.2021 – 9 U 964/20  
Pflicht zur Widerrufsbelehrung beim Haustürvertrieb von individualisierten Luftbildaufnahmen – **Luftbildaufnahmen**
- 176** OLG Köln 23.12.2020 – 6 U 74/20  
Traditionswerbung eines Herstellers hochwertiger schweizer Uhren  
– **Zeitsprung 1883**
- 181** OLG Hamburg 13.8.2020 – 3 U 171/19  
Geschäftliche Handlung eines Studienplatzvermittlers auf einem in Auflösung befindlichen YouTube-Kanal – **YouTube-Kanal in Auflösung (Ls.)**
- 181** OLG Köln 16.12.2020 – 6 W 102/20  
Unzureichende Information über das Affiliate-Verhältnis auf einem Technik- und Verbraucherportal – **Kaltschaummatratzen (Ls.)**



**181** OLG Stuttgart 19.11.2020 – 2 U 575/19  
Verwendung von Produktrezepturen für Nachbau von Polyurethan-  
Schaumsystemen durch Mitbewerber – **Schaumstoffsysteme (Ls.)**

KARTELLRECHT **181** OLG Frankfurt a. M. 22.12.2020 – 11 U 140/19 (Kart)  
Kopplungsmissbrauch beim Vorwurf der Entrichtung überhöhter Entgelte  
für gewünschte Leistung – **Bahnkartenvertrieb I**

**187** OLG Düsseldorf 5.8.2020 – U (Kart) 10/20  
Gewährung einer Umstellungsfrist für Werbeauftritt eines gekündigten  
Vertragshändlers – **Umstellungsfrist für Motorradvertrags Händler**

in Kooperation mit: Bitkom · davit im DAV · eco · game · Legal Tech Verband · VAUNET

## AUS DEM INHALT

- |                                         |            |                                                                                                                          |
|-----------------------------------------|------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|
| Overblocking                            | <b>277</b> | MANUEL HÖFERLIN / TERESA WIDLÖK<br><b>Die Tragödie des NetzDG</b>                                                        |
| Digitale Geschäftsmodelle               | <b>279</b> | GREGOR SCHMID / MAX GREWE<br><b>Digital Services Act: Neues „Grundgesetz für Online-dienste“?</b>                        |
| Rechtswidrige Inhalte                   | <b>283</b> | ANDREAS GRÜNWARD / CHRISTOPH NÜBING<br><b>Vom NetzDG zum DSA: Wachablösung beim Kampf gegen Hate Speech?</b>             |
| Einsatz intelligenter IT-Systeme        | <b>288</b> | ANDREAS SESING<br><b>Grenzen systemischer Transparenz bei automatisierter Datenverarbeitung</b>                          |
| Frequenzkompass                         | <b>293</b> | MATTHIAS ROSSI / AQILAH SANDHU<br><b>Frequenzzuteilung zur Sicherung nachhaltigen Wettbewerbs</b>                        |
| Rundfunkfreiheit                        | <b>298</b> | SIMONE KUHLMANN<br><b>Strukturdefizite privater Rundfunkfinanzierung</b>                                                 |
| Unlizenzierte Streaming-Angebote        | <b>303</b> | DAVID BISCHOFF / STEFAN BROST<br><b>Internetpiraterie bei Live-Sportübertragungen</b>                                    |
| Zulassungspflicht                       | <b>309</b> | EuGH: <b>Taxi-App ist Dienst der Informationsgesellschaft</b>                                                            |
| Providerhaftung                         | <b>312</b> | ÖOGH: <b>Löschung rechtswidriger Postings in sozialen Netzwerken</b>                                                     |
| Zahlungsverbot                          | <b>314</b> | BFH: <b>Pfändung einer Internetdomain</b>                                                                                |
| Aufmerksamkeitswerbung                  | <b>316</b> | BGH: <b>Nutzung von Prominentenbildern – Clickbaiting</b>                                                                |
| Internetspezifische Wettbewerbsverstöße | <b>332</b> | OLG Düsseldorf: <b>Wegfall des fliegenden Gerichtsstands für im Internet begangene Wettbewerbsverstöße</b> m. Anm. Isele |



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

# 4/2021

Seiten 277–368  
24. Jahrgang · 15. April 2021  
Verlag C.H.BECK München



[twitter.com/MMRZeitschrift](https://twitter.com/MMRZeitschrift)



[de.linkedin.com/showcase/zeitschriftmmr](https://de.linkedin.com/showcase/zeitschriftmmr)



1850202104



twitter.com/MMRZeitschrift



de.linkedin.com/showcase/zeitschriftmmr



## INHALT

	<b>Editorial</b>
Overblocking	<b>277</b> MANUEL HÖFERLIN / TERESA WIDLOK Die Tragödie des NetzDG
	<b>Beiträge</b>
Digitale Geschäftsmodelle	<b>279</b> GREGOR SCHMID / MAX GREWE Digital Services Act: Neues „Grundgesetz für Onlinedienste“? Auswirkungen des Kommissionsentwurfs für die Digitalwirtschaft
Rechtswidrige Inhalte	<b>283</b> ANDREAS GRÜNWALD / CHRISTOPH NÜBING Vom NetzDG zum DSA: Wachablösung beim Kampf gegen Hate Speech? Diskussionsstand zu beiden Gesetzesvorhaben und deren Vereinbarkeit
Einsatz intelligenter IT-Systeme	<b>288</b> ANDREAS SESING Grenzen systemischer Transparenz bei automatisierter Datenverarbeitung. Umfang und Grenzen der Pflicht zur Bereitstellung aussagekräftiger Informationen über die involvierte Logik
Frequenzkompass	<b>293</b> MATTHIAS ROSSI / AQILAH SANDHU Frequenzzuteilung zur Sicherung nachhaltigen Wettbewerbs. Vergabeverfahren und Reservierungsmöglichkeit bei künftigen Frequenz- zuteilungen
Rundfunkfreiheit	<b>298</b> SIMONE KUHLMANN Strukturdefizite privater Rundfunkfinanzierung. Einfluss des Werbemarkts auf Existenz und Beschaffenheit von privaten Rundfunkangeboten
Unlizenzierte Streaming-Angebote	<b>303</b> DAVID BISCHÖFF / STEFAN BROST Internetpiraterie bei Live-Sportübertragungen. Plädoyer für einen besseren Rechtsschutz der Sportveranstalter
	<b>Rechtsprechung</b>
Zulassungspflicht	<b>309</b> EuGH: Taxi-App ist Dienst der Informationsgesellschaft Urteil vom 3.12.2020 – C-62/19
Providerhaftung	<b>312</b> ÖOGH: Löschung rechtswidriger Postings in sozialen Netzwerken Beschluss vom 15.9.2020 – 6Ob195/19y
Zahlungsverbot	<b>314</b> BFH: Pfändung einer Internetdomain Urteil vom 15.9.2020 – VII R 42/18
Aufmerksamkeitswerbung	<b>316</b> BGH: Nutzung von Prominentenbildern – Clickbaiting Urteil vom 21.1.2021 – I ZR 120/19
Kontosperre	<b>319</b> BGH: Gegenstandswert bei mehrfacher Sperre eines Facebook-Kontos Beschluss vom 17.12.2020 – III ZR 76/20
Taschenrechner	<b>321</b> BGH: Verbotswidrige Nutzung eines elektronischen Geräts i.S.d. StVO Beschluss vom 16.12.2020 – 4 StR 526/19
E-Mail-Adressen	<b>322</b> BGH: Umfang der von YouTube geschuldeten Auskunft über Benutzer – YouTube-Drittauskunft II Urteil vom 10.12.2020 – I ZR 153/17

Verbraucherinteressen	<b>325</b> BGH: „Internetmitglieder“ eines klagenden Vereins bleiben bei Zählung unberücksichtigt – Mindestmitgliederanzahl Urteil vom 17.11.2020 – XI ZR 171/19
TK-Überwachung	<b>327</b> BGH: Zugriff auf beim Provider gespeicherte E-Mails Beschluss vom 14.10.2020 – 5 StR 229/19
Rechtsmissbrauch	<b>328</b> BGH: Notwendige Angabe in Widerrufsbelehrung – Verfügbare Telefonnummer Urteil vom 24.9.2020 – I ZR 169/17
Abmahnschreiben	<b>331</b> BGH: Klickbarer Link auf eBay-Angebot zur OS-Plattform Hinweisbeschluss vom 10.9.2020 – I ZR 237/19
Internetspezifische Wettbewerbsverstöße	<b>332</b> OLG Düsseldorf: Wegfall des fliegenden Gerichtsstands für im Internet begangene Wettbewerbsverstöße Beschluss vom 16.2.2021 – I-20 W 11/21 m. Anm. ISELE
Telemedizin	<b>336</b> OLG Hamburg: Arbeitsunfähigkeitsbescheinigungen per WhatsApp Urteil vom 5.11.2020 – 5 U 175/19
Hassrede	<b>339</b> OLG Stuttgart: Auskunftsansprüche der baden-württembergischen Landtagspräsidentin gegen Facebook Beschluss vom 8.9.2020 – 4 W 54/20
Onlineshop	<b>341</b> OLG Köln: Haftung des Fulfillment-Unternehmers Urteil vom 17.7.2020 – 6 U 212/19
Werbeverbot	<b>343</b> OLG München: Werbung für ärztliche Fernbehandlung per App Urteil vom 9.7.2020 – 6 U 5180/19
Lichtbildschutz	<b>346</b> OLG Frankfurt/M.: Öffentliches Zugänglichmachen eines urheberrechtlich geschützten Lichtbilds Urteil vom 16.6.2020 – 11 U 46/19
Bestellbutton	<b>348</b> OLG Nürnberg: Untergeschobene Mitgliedschaft bei Abschluss eines Kaufvertrags Urteil vom 29.5.2020 – 3 U 3878/19
Informationspflicht	<b>350</b> OLG Köln: Kein fernabsatzrechtliches Widerrufsrecht bei Internetwerbung für einen individuell angefertigten Treppenlift Beschluss vom 13.5.2020 – 6 U 300/19
Online-Marketing	<b>352</b> OLG Frankfurt/M.: Haftung für Adwords-Anzeigen bei fehlender Kenntnis von der Verknüpfung Beschluss vom 19.3.2020 – 6 U 240/19
Online-Glücksspiel	<b>354</b> LG Köln: Kein Schadensersatzanspruch gegen PayPal bei Teilnahme eines illegalen Online-Casinos Urteil vom 17.12.2020 – 22 O 482/19
Telemedienangebot	<b>355</b> LG München I: Wettbewerbswidrigkeit des Onlineportals der Stadt München Endurteil vom 17.11.2020 – 33 O 16274/19
Bewertungssystem	<b>357</b> LG Leipzig: Tarifvergleich in Vergleichsportal eines Versicherungsmaklers Urteil vom 9.9.2020 – 05 O 1789/19
Rechtsdienstleistungen	<b>358</b> LG Berlin: Auftrag an Legal-Tech-Plattform keine vergütungspflichtige Inkassodienstleistung Urteil vom 29.4.2020 – 64 S 95/19
Kennzeichnungspflicht	<b>360</b> LG Berlin: Schleichwerbung auf BuzzFeed Urteil vom 11.2.2020 – 52 O 194/18
Telemedienanbieter	<b>363</b> VG Cottbus: Medienaufsichtsrechtliche Untersagungsverfügung gegen Pornoseite Urteil vom 15.10.2020 – 8 K 2831/17
	<b>364</b> Leitsätze

<b>III-IV</b>	<b>Inhalt</b>
<b>V-XI</b>	<b>MMR-Fokus</b>
<b>XI</b>	<b>Impressum</b>

# VersR

D3-Z212

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

## Aus dem Inhalt

Seiten 473–540

## Aufsätze

**Peter Reiff** — Die Informationspflichten der Versicherungsvermittler nach §§ 15 und 16 VersVermV 473

**Matthes Egger** — Repetitorium: Medizinische Notwendigkeit der stationären Heilbehandlung in der privaten Krankheitskostenversicherung 483

## Rechtsprechung

Gewinnabführung aufgrund eines Gewinnabführungsvertrags trotz Ausschüttungssperre für den Bilanzgewinn zulässig (BGH) m. Anm. Jan Schröder / Anne Fischer 496

Festlegung des verstoßabhängigen Rechtsschutzfalls (OLG Köln) 506

Deliktische Haftung wegen Eigentumsverletzung an anderen Bauteilen bei fehlerhafter Werkleistung (BGH) 510

Keine Erstattungsfähigkeit von Desinfektionskosten im Rahmen der Fahrzeugreparatur (LG Stuttgart) 517

Sicherungspflichten des Heimträgers gegenüber einem dementen Heimbewohner zur Verhinderung einer Selbstschädigung (BGH) 518

Wettbewerbsverhältnis zwischen Anbieter und gewerblichem Ankäufer von Lebensversicherungen (BGH) 524

Verjährung der Vergütungszinsen bei einer bereicherungsrechtlichen Rückabwicklung einer Lebensversicherung nach Spättritt (OGH) 536

# 8

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

- Prof. Dr. Peter Reiff, Trier* – Die Informationspflichten der Versicherungsvermittler nach §§ 15 und 16 VersVermV ..... 473
- Matthes Egger, Nürnberg* – Repetitorium: Medizinische Notwendigkeit der stationären Heilbehandlung in der privaten Krankheitskostenversicherung – Zugleich Anmerkung zu LG Mannheim v. 10.9.2020 – 9 O 383/19, VersR 2021, 106 ..... 483

### Rechtsprechung

#### Versicherungsvertragsrecht

##### Sämtliche Versicherungszweige

Keine Möglichkeit der aktiven Rückforderung erbrachter Leistungen durch den Versicherer bei Falschberatung

(OLG Hamm, Beschl. v. 30.6.2020 – 20 U 25/20) ..... 494

##### Lebensversicherung

Gewinnabführung aufgrund eines Gewinnabführungsvertrags trotz Ausschüttungssperre für den Bilanzgewinn zulässig

(BGH, Urt. v. 20.1.2021 – IV ZR 318/19 [Ls.])  
*m. Anm. Jan Schröder / Anne Fischer* ..... 496

## Inhalt

### *Krankheitskostenversicherung*

Begriff des Krankenhauses i.S.d. § 4 Abs. 4 MBKK 09 (OLG Köln, Beschl. v. 13.11.2020 – 9 U 166/20) ..... 498

### *Unfallversicherung*

Anforderungen an den Nachweis eines Unfallereignisses und einer unfallbedingten Arbeitsunfähigkeit (OLG Saarbrücken, Urt. v. 16.12.2020 – 5 U 39/20) ..... 500

### *Kfz-Kaskoversicherung*

Leistungskürzung um 30 % wegen Abstellens des Fahrzeugs außerhalb der Garage trotz gegenteiliger Vereinbarung (LG Magdeburg, Urt. v. 11.9.2018 – 11 O 217/18 (042)) ..... 504

### *Rechtsschutzversicherung*

**Festlegung des verstoßabhängigen Rechtsschutzfalls** (OLG Köln, Beschl. v. 30.3.2020 – 9 U 222/19) ..... 506

---

## Haftungsrecht

### *Arzthaftung*

**Ärztliche Sorgfaltspflichten beim Übergang von der vaginalen Geburt zur Wunschsectio** (BGH, Urt. v. 12.1.2021 – VI ZR 60/20) ..... 508

### *Eigentumsverletzung*

**Deliktische Haftung wegen Eigentumsverletzung an anderen Bauteilen bei fehlerhafter Werkleistung** (BGH, Urt. v. 23.2.2021 – VI ZR 21/20) ..... 510

### *Insolvenz*

Zeitpunkt der Leistungsvornahme bei Sicherungsabtretung von Ansprüchen aus einer Kapitallebensversicherung (BGH, Urt. v. 17.12.2020 – IX ZR 205/19) ..... 513

### *Schadensberechnung*

**Keine Erstattungs-fähigkeit von Desinfektionskosten im Rahmen der Fahrzeugreparatur** (LG Stuttgart, Urt. v. 27.11.2020 – 19 O 145/20) ..... 517

Vor Herausgabe des reparierten Kfz angefallene Desinfektionskosten sind erstattungsfähig (AG Wolfratshausen, Urt. v. 15.12.2020 – 1 C 687/20) ..... 518

### *Verkehrssicherungspflicht*

**Sicherungspflichten des Heimträgers gegenüber einem dementen Heimbewohner zur Verhinderung einer Selbstschädigung** (BGH, Urt. v. 14.1.2021 – III ZR 168/19) ..... 518

---

## Straßenverkehr

### *Halterhaftung*

Ausschluss der Halterhaftung bei Beschädigung des eigenen Pkw mit einem fremden Fahrzeug (BGH, Urt. v. 12.1.2021 – VI ZR 662/20) ..... 522

---

## Wettbewerbsrecht

### *Unlauterer Wettbewerb*

**Wettbewerbsverhältnis zwischen Anbieter und gewerblichem Ankäufer von Lebensversicherungen** (BGH, Urt. v. 5.11.2020 – I ZR 234/19) ..... 524

---

## Prozessrecht

### *Sachverständigenbeweis*

**Ermessen des Gerichts bei möglicher Anweisung des Sachverständigen zur Bauteilöffnung** (BGH, Urt. v. 23.9.2020 – IV ZR 88/19) ..... 532

## Inhalt

**Auslandsrecht (Österreich)***Lebensversicherung*

Kein ewiges Rücktrittsrecht trotz inhaltlich unrichtiger Belehrung über die einzuhaltende Form

(OGH, Ur. v. 19.2.2020 – 7 Ob 17/20f)

Verjährung der Vergütungszinsen bei einer bereicherungsrechtlichen Rückabwicklung einer Lebensversicherung nach Spätücktritt

(OGH, Beschl. v. 24.4.2020 – 7 Ob 10/20a)



## Koryphäe

Anhand alphabetisch geordneter Fallgruppen erschließt das Standardwerk die ausufernde Kasuistik des Arzt Haftungsrechts. Weil im Arzt Haftungsfall jedes Detail wichtig ist, erläutert der *Martis/Winkhart* rund 6.000 obergerichtliche und höchstrichterliche Entscheidungen. Damit ist er eine perfekt sortierte Informationssammlung.

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

**BKR**

# Zeitschrift für Bank- und Kapitalmarktrecht



DS-Z190

Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Petra Buck-Heeb

Prof. Dr. Jens Koch

Prof. Dr. Philipp Maume

Herausgeber:

Prof. Dr. Markus Artz

Paul H. Assies

Dr. Heiko Beck

Prof. Dr. Jürgen Ellenberger

Dr. Markus Escher

Prof. Dr. Dr. Stefan Grundmann

Dr. Christian Grüneberg

Prof. Dr. Mathias Habersack

Ralf Josten

Dr. Volker Lang

Prof. Dr. Katja Langenbucher

Klaus M. Löber

Dr. Rainer Metz

Prof. Dr. Sebastian Omlor

Prof. Dr. Dörte Poelzig

Prof. Dr. Patrick Rösler

Prof. Dr. Frank A. Schäfer

Dr. Hanno Teuber

Dr. Wolfgang Weitnauer

Prof. Dr. Stefan Werner

**bkr.beck.de**


---

**Mit Jahres-  
register 2020**

---



C.H. BECK

**BKR**  
Bank- und  
Kapitalmarktrecht

Prof. Dr. Kilian Wegner

**Das „GameStop“-Phänomen nach deutschem  
Marktmissbrauchsrecht** **181**

Dr. Jörg Mimberg

**Das unentdeckte Finanztransfergeschäft als  
Auslöser deliktischer Schadensersatzhaftung** **185**

Peter Röthemeyer

**Zweieinhalb Jahre Musterfeststellungsklage** **191**

Peter Zickgraf

**Primärmarktpublizität in der Verordnung über  
die Märkte für Kryptowerte (MiCAR) – Teil 1** **196**

Michael Schuhmacher/Dr. Fabian Radke

**Änderungen und Anpassungen von Kredit-  
verträgen und die Auswirkungen auf  
„Tag eins“-Kreditsicherheiten** **204**

Dr. Isabelle Tassius

**Acting in Concert bei Interessenschutzklauseln** **212**

Dr. Daniel Rodi

**Aktuelle Entwicklungen im AGB-Recht der  
Kreditwirtschaft im Jahr 2020** **220**

LG Saarbrücken, Urt. v. 26.2.2021 – 1 O 197/20

**Verjährung bei Prämiensparverträgen –  
mit Anmerkung Omlor** **226**

BGH, Urt. v. 17.11.2020 – XI ZR 294/19

**Haftung bei gefälschter Faxanweisung –  
mit Anmerkung Foerster** **240**

**4/2021**

21. Jahrgang

Seite 181 bis 248, 22. April 2021



### ■ Aufsätze

- Prof. Dr. Kilian Wegner **Das „GameStop“-Phänomen nach deutschem Marktmissbrauchsrecht: Marktmanipulation oder legitimes Anlegerverhalten?** 181
- Der Beitrag behandelt die Frage, inwieweit Kleinanlegerinnen und Kleinanleger dem Vorwurf der Marktmanipulation gem. Art.12 MAR ausgesetzt sind, wenn sie nach dem Vorbild der Geschehnisse rund um die Aktien des U.S.-Unternehmens *GameStop* auf öffentlichen Internetplattformen zum Handel mit bestimmten Finanzinstrumenten aufrufen, um so einen *short queue* auszulösen, oder sich stillschweigend am Handel mit Instrumenten beteiligen, die auf diese Weise öffentlich diskutiert werden. Es wird aufgezeigt, dass das skizzierte Verhalten, dessen rechtliche Erörterung abermals ein Schlaglicht auf die äußerst problematische Unbestimmtheit des Marktmanipulationstatbestandes wirft, nach herrschender Lesart dieser Norm in den meisten Fällen nicht von Art.12 MAR erfasst ist.
- Dr. Jörg Mimberg **Das unentdeckte Finanztransfergeschäft als Auslöser deliktischer Schadensersatzhaftung** 185
- Unter den erlaubnispflichtigen Zahlungsdiensten i. S. d. § 1 Abs. 1 S. 2 ZAG nimmt das unter Nr. 6 definierte Finanztransfergeschäft eine Sonderstellung ein. Diese resultiert nicht zuletzt daraus, dass der Tatbestand gegenüber den anderen in der Norm aufgezählten Zahlungsdiensten eine Auffangfunktion entfaltet und seine entsprechend weite Formulierung auch solche Tätigkeiten erfasst, die nicht dem klassischen Finanzsektor zuzuordnen sind und damit zumindest prima facie ebenso wenig dem Anwendungsbereich des Zahlungsdienstaufsichtsrechts zu unterfallen scheinen. In der Praxis treten deshalb immer wieder Geschäftsmodelle in Erscheinung, die die Beteiligten nicht selten seit langer Zeit betreiben, ohne ein Bewusstsein dafür entwickelt zu haben, dass ihre Tätigkeit auch die Erbringung erlaubnispflichtiger Zahlungsdienste umfasst. Ein Schlaglicht auf diese Problematik und ihre sich potenziell auch zivilrechtlich ergebenden Folgen wirft exemplarisch die Entscheidung des OLG Düsseldorf vom 1.9.2020 (24 U 137/19, BKR 2021, 232 – in diesem Heft).
- Peter Röthemeyer **Zweieinhalb Jahre Musterfeststellungsklage – eine Zwischenbilanz im Spiegel der Rechtsprechung** 191
- Von den bisher 17 Musterfeststellungsklagen (MFK) betreffen bzw. betrafen allein 13 den Bank- oder Kapitalmarktbereich. Davon sind zehn MFK gegen Sparkassen gerichtet und beziehen sich auf Zinsanpassungsklauseln in Prämienparverträgen. Die drei anderen von der Schutzgemeinschaft für Bankkunden (SfB) erhobenen Klagen befassen sich mit Widerrufsbelehrungen in Verbraucherdarlehensverträgen und der Haftung für Ratings in Zusammenhang mit Kapitalanlagen. Die Auswertung der bisherigen Erfahrungen zeigt teils vorhersehbare, teilweise aber auch überraschende Probleme dieser neuen erst zum 1. November 2018 eingeführten Klageart. Zur weiteren Entwicklung wird auch die neue Verbandsklagen-RL in den Blick genommen.
- Peter Zickgraf **Primärmarktpublizität in der Verordnung über die Märkte für Kryptowerte (MiCAR) – Teil 1** 196
- Mit dem Verordnungsentwurf zur Regulierung der Markets in Crypto-Assets (MiCAR) hat die Kommission erstmals ein kohärentes Gesetzeswerk zur Regulierung von Kryptowerten auf Unionsebene

vorgelegt. In den vergangenen Jahren wurde insbesondere die kapitalmarktrechtliche Beurteilung sog. Initial Coin Offerings (ICOs) von den Aufsichtsbehörden und der Wissenschaft intensiv diskutiert. Für solche öffentlichen Angebote von Kryptowerten sieht der Verordnungsentwurf nunmehr in Art. 4-14 MiCAR besondere Regelungen vor, die der Beitrag im Einzelnen analysiert. Insgesamt ist der Kommission ein überzeugender Regulierungsvorschlag für den Primärmarkt von Kryptowerten gelungen.

Michael Schuhmacher,  
LL. M. und  
Dr. Fabian Radke

**Änderungen und Anpassungen von Kreditverträgen und deren Auswirkungen auf sog. „Tag eins“-Kreditsicherheiten** 204

Kreditverträge unterliegen typischerweise Änderungen und Anpassungen und sind daher keine starren Gebilde. Für die Finanzierungspraxis ist die Frage von besonderer Bedeutung, ob die sog. „Tag eins“-Kreditsicherheiten, d. h. die Sicherheiten, die bei Abschluss des Kreditvertrages zugunsten der Kreditgeber bestellt wurden, auch die Forderungen aus dem angepassten bzw. geänderten Kreditvertrag erfassen. Der Beitrag beginnt grundlagenorientiert und stellt zunächst die Dogmatik von zu sichernder Forderung und Sicherungszweck dar. Hierauf aufbauend werden die Fallgruppen der Rechtsprechung zur Anpassung und Änderungen von „Tag eins“-Kreditverträgen dargestellt. Abschließend stellt der Beitrag die gängigen Risikominimierungsmaßnahmen dar und gibt konkrete Handlungsempfehlungen für die Praxis.

Dr. Isabelle Tassius

**Acting in Concert bei Interessenschutzklauseln** 212

Ob bzw. unter welchen Voraussetzungen eine Interessenschutzklausel ein Acting in Concert im Sinne des § 30 Abs. 2 WpÜG darstellt, war eine der rechtlichen Kernfragen, die das OLG Köln in seinen aktuellen Urteilen zur Postbank-Übernahme (13 U 166/11 sowie 13 U 231/17) zu beantworten hatte. Es hat dabei seine bisherige (bieterfreundliche) Einschätzung bekräftigt, jedoch versäumt, zu den Auslegungsschwierigkeiten im Rahmen des § 30 Abs. 2 Satz 2 Alt. 1 WpÜG Stellung zu beziehen und die Voraussetzungen einer zurechnungsbegründenden Interessenschutzklausel aus dem allgemeinen Maßstab dieser Vorschrift abzuleiten. Das birgt die Gefahr weiterer Unstimmigkeiten in diesem Bereich. Der vorliegende Beitrag hat daher zum Ziel, zurechnungsbegründende Interessenschutzklauseln als spezielle Fallgruppe eines Acting in Concert mit den Vorgaben des § 30 Abs. 2 Satz 2 Alt. 1 WpÜG abzustimmen und in ihren Voraussetzungen zu konkretisieren.

Dr. Daniel Rodi

**Aktuelle Entwicklungen im AGB-Recht der Kreditwirtschaft im Jahr 2020** 220

Das Bankrecht stellt generell eine sehr dynamische Materie dar und auch seine AGB-rechtliche Komponente bildet insofern keine Ausnahme. Infolge der kundenfreundlichen Rechtsprechung des für das Bankrecht zuständigen XI. Zivilsenats des BGH wurden in den letzten Jahren insbesondere unzählige Entgeltklauseln – prominentestes Beispiel dürften die Bearbeitungsentgelte sein – für unwirksam erklärt, weil sie eine Vergütung für Tätigkeiten vorsahen, zu denen die Bank gesetzlich oder nebenvertraglich verpflichtet war oder die sie im eigenen Interesse erbrachte (näher dazu Pickenbrock/Rodi, in: StaudingerBGB, Neubearb. 2019, Anh. zu §§ 305-310, Rn. F 11 ff.). Angesichts der durchaus erheblichen Gefahr der Verwerfung auch langjährig gebräuchlicher Klauseln ist es für die Praxis von besonderer Bedeutung, sich auf dem aktuellen Stand zu halten, weshalb der vorliegende Beitrag einen Überblick über die im Jahr 2020 ergangene bankrechtliche AGB-Rechtsprechung verschaffen soll.

## ■ Personalien

**In Memoriam Andreas W. Tilp** 225

## ■ Rechtsprechung

### Kreditrecht

LG Saarbrücken 26.2.2021 – 1 O 197/20 Verjährung bei Prämiensparverträgen mit unwirksamer Zinsänderungsklausel mit Anmerkung v. Prof. Dr. Sebastian Omlor 226

### Kapitalmarktrecht

BGH 14.10.2020 – 5 StR 229/19 Einziehung von Erlösen aus Marktmanipulationen mit Anmerkung v. Prof. Dr. Philipp Maume 229



## Zahlungsverkehrsrecht

EuGH 11.11.2020 – C-287/19

Haftung der Bank bei NFC-Zahlungen – DenizBank

BGH 17.11.2020 – XI ZR 294/19

Haftung bei gefälschter Faxanweisung  
mit Anmerkung v. PD Dr. Max Foerster

ISSN 1617-7223

**BKR – Zeitschrift für Bank- und Kapitalmarktrecht****Schriftleitung:**

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

**Manuskripte:** Manuskripte sind an die Redaktion zu senden. Der Verlag haftet nicht für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto 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.

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

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

Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589.  
Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-604, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil:  
*Bertram Mehling.*

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

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

**KundenServiceCenter:**

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

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

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

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

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

