

# GStB Gestaltende Steuerberatung

Steuerplanung · Steueroptimierung · Gestaltungsmodelle



Ihr Plus im Netz: [gstb.iww.de](http://gstb.iww.de) | S. 163-198  
Online | Mobile | Social Media

**Kurz informiert**

Erste Tätigkeitsstätte eines Feuerwehrmannes.....	163
Wegfall der Steuerbefreiung bei krankheitsbedingtem Auszug.....	163
Aufteilung der Einkünfte bei verbilligter Überlassung an Angehörige.....	164
Ausbildungshilfen mit negativen sonstigen Einkünften verrechenbar.....	164
Kein Abzug der Kosten bei einem Unfallchirurgen mit Teleradiologie.....	165

**Umsatzsteuer**

Vorsteueraufteilung bei gemischt genutzten Gebäuden: BFH votiert klar für Umsatzschlüssel!.....	166
--	-----

**Körperschaftsteuer**

Das neue KöMoG: Optionsmodell ein „großer Wurf“?.....	168
---	-----

**Erbaueinandersetzung**

Teilentgeltliche Übertragung von Grundstücken gegen monatliche „Ratenzahlung“ als Steuerfalle?.....	173
--	-----

**Gesundheitsförderung**

Sachbezugsfreigrenze bei Teilnahme an Firmenfitness-Programm.....	176
---	-----

**Gesetzgebung**

Neue Anforderungen an den Restrukturierungsplan.....	177
--	-----

**Umsatzsteuer**

Vorsteuerabzug: Mietvertrag muss Option eindeutig erkennen lassen.....	178
--	-----

**Kauf eines betrieblichen Pkw**

Steuersparmodell „Nachträglicher Einbau der Sonderausstattung“.....	181
---	-----

**Treuhandmodell**

Fallstricke bei Umwandlungen auf eine fortbestehende Treuhand-KG.....	184
---	-----

**Der Steuerberater als Sanierungsberater**

Insolvenzgründe und strategische Optionen der InsO unter Berücksichtigung des COVInsAG.....	190
--	-----

**05 | 2021**

**Sonder-  
Beihefter**

**Betrieblicher  
Jahresabschluss  
2020**



### Herausgegeben von

Prof. Dr. Markus Jäger,  
Richter am BGH

Dr. Matthias Korte,  
Ministerialdirigent

Dr. Wilhelm Krekeler,  
Rechtsanwalt, FA Strafrecht

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

Dr. Manfred Möhenschlager,  
Ministerialrat a.D.

Dr. Martina Müller-Ehlen,  
Oberstaatsanwältin

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

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

Prof. Dr. Roland Schmitz

Prof. Dr. Carsten Wegner,  
Rechtsanwalt, FA Strafrecht

Dr. Martin Wulf,  
Rechtsanwalt, FA Steuerrecht

### Redaktion

Dr. Charlotte Schmitt-Leonardy

Prof. Dr. Roland Schmitz



## 12/2020

- **K. v. Lewinski** Rechtswidrigkeit, Anwaltstätigkeit und die Einheit der Rechtsordnung
- **M. Vollmerhausen** Beteiligungsbedingte Interessenkonflikte bei Finanzanalysen am Beispiel von Leerverkaufsattacken – Ein Beitrag zum Scalping
- **T. Schaefer / F. Bach** Steuerhinterziehung durch (dolose) Teilselbstanzeige?
- **M. Cordes / A. Stürzl-Friedlein** Die zeitlichen Anforderungen an die Anzeige- und die Berichtigungspflicht gemäß § 153 AO und strafrechtliche Risiken bei verspäteter oder unterlassener Berichtigung
- **BGH** Konkurrenzen bei Beteiligung mehrerer an Deliktsserie
- **BGH** Wertersatz einziehung bei Steuerhinterziehung
- **BFH** Anordnung einer Außenprüfung bei Anfangsverdacht einer Steuerstraftat (Anm. Webel)
- **OLG Thüringen** Natürliche Handlungseinheit und Strafklageverbrauch beim Serienbetrug
- **OLG Stuttgart** „Unmöglichkeit eines subjektiven Verfahrens“ bei Einziehung (Anm. Tschakert)
- **BayObLG** Unerlaubte Weiterbeschäftigung eines Leiharbeitnehmers

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

<i>Professor Dr. Kai v. Lewinski, Universität Passau</i> Rechtswidrigkeit, Anwaltstätigkeit und die Einheit der Rechtsordnung .....	481
<i>Wissenschaftlicher Mitarbeiter Marcel Völlmerhausen, Universität Mannheim</i> Beteiligungsbedingte Interessenkonflikte bei Finanzanalysen am Beispiel von Leerverkaufsattacken – Ein Beitrag zum Scalping .....	486
<i>Rechtsanwälte Dr. Torsten Schaefer / Dr. Florian Bach, München/Stuttgart</i> Steuerhinterziehung durch (dolose) Teilselbstanzeige? .....	493
<i>Rechtsanwalt Dr. Malte Cordes, Dortmund / Rechtsanwältin Dr. Anja Stürzl-Friedlein, LL.M., Bonn</i> Die zeitlichen Anforderungen an die Anzeige- und die Berichtigungspflicht gemäß § 153 AO und strafrechtliche Risiken bei verspäteter oder unterlassener Berichtigung .....	498

### Aufsätze in Zeitschriften und Festschriften

<i>Rechtsanwalt (LOStA a.D.) Folker Bittmann, Köln</i> – Betrug und Untreue – .....	505
--	-----

### Entscheidungen

BGH	13.8.2020 – 1 StR 648/18	Konkurrenzen bei Beteiligung mehrerer an Deliktsserie .....	507
BGH	23.7.2020 – 1 StR 78/20	Wertersatz einziehung bei Steuerhinterziehung .....	510
BGH	23.10.2019 – 1 StR 444/19	Höhe des Betrugsschadens bei auffälligem Missverhältnis zwischen vereinbarter Leistung und Gegenleistung .....	511
BGH	16.1.2020 – 1 StR 113/19	Betrug und Wucher bei Schlüsseldienstleistung .....	514
BGH	27.2.2020 – 3 StR 327/19	Unerlaubtes Veranlassen eines Glücksspiels (LS) .....	518
BGH	1.9.2020 – 3 StR 214/20	Anschlussbefugnis des Nebenklägers (LS) .....	518
BFH	14.4.2020 – VI R 32/17	Anordnung einer Außenprüfung bei Anfangsverdacht einer Steuerstraftat ( <i>Anm. Weber</i> ) .....	518
OLG Thüringen	16.10.2019 – 1 OLG 162 Ss 40/18	Natürliche Handlungseinheit und Strafklageverbrauch beim Serienbetrug .....	520
OLG Stuttgart	1.7.2020 – 7 Ws 49/20	„Unmöglichkeit eines subjektiven Verfahrens“ bei Einziehung ( <i>Anm. Tschakert</i> ) .....	523
BayObLG	22.1.2020 – 201 ObOWi 2474/19	Unerlaubte Weiterbeschäftigung eines Leiharbeitnehmers .....	526
LG Nürnberg-Fürth	21.12.2018 – 11 Ns 417 Js 67977/16	(Selbst-)Ablehnung wegen „negativer innerer Haltung“ (LS) .....	528

### wistra aktuell

Rechtsprechungsvorschau .....	II
Aktuelle Rechtsprechung in Kürze .....	III
Aktuelle Nachrichten .....	V
Bericht aus der Gesetzgebung – Referentenentwurf eines Gesetzes zur Fortentwicklung des Strafverfahrensrechts .....	IX

→ Editorial .....	133
<i>Von Ferdinand Kerschner</i>	

Schnell und aktuell .....	136
---------------------------	-----

## Beiträge

→ Greenwashing am Kapitalmarkt – ein Problemaufriss .....	137
---	-----

Die am 22. 6. 2020 im ABl der EU veröffentlichte Taxonomie-VO sieht erstmals eine rechtliche Definition der ökologischen „Nachhaltigkeit“ von Finanzinvestitionen vor. Erklärtes Ziel ist es, Transparenz zu schaffen und damit „Greenwashing“ zu verhindern. Doch was ist überhaupt Greenwashing und welche Haftungsszenarien gibt es dafür aus kapitalmarktrechtlicher Sicht?

*Von Armin Assadi und Eva Ségur-Cabanac*

→ Der Städtebautatbestand der UVP-RL – Licht ins Dunkel .....	141
---	-----

### Zur unionrechtskonformen Umsetzung und Anwendung des Städtebautatbestands der UVP-RL

In der Lit wurde die Umsetzung des Städtebautatbestands der UVP-RL im UVP-G 2000 als „schwammiges Gebilde“, „Paradoxon“ bzw. „Mysterium“ bezeichnet. Die jüngsten E des BVwG und des VwGH, die sich mit dem Städtebautatbestand befassen, verdeutlichen dessen problematische Umsetzung und Anwendung in der Praxis. Das bestätigt auch die Einleitung des Vertragsverletzungsverfahrens gegen Österreich im Oktober 2019, die durch die EK ua mit „nicht angemessenen Schwellenwerten“ für Städtebauprojekte begründet wurde. Der Städtebautatbestand der UVP-RL funktioniert in Österreich praktisch nicht. Der Beitrag untersucht die Gründe dafür und zeigt den möglichen Lösungsweg auf.

*Von Piotr Pyka*

→ Die Rechtsprechung des EuGH zum Umweltrecht im Jahr 2019 (Teil 2) .....	149
---	-----

Auch 2019 hatte der EuGH eine Vielzahl umweltrechtlicher Fälle zu beurteilen. Der Beitrag gibt einen Überblick über die einschlägigen Entscheidungen von „A“ wie „Abfall“ bis „Z“ wie „Zugang zu Dokumenten“.

*Von Rainer Weiß*

## Europarecht

*Bearbeitet von Verena Madner und Birgit Hollaus*

→ Allgemein, Abfall .....	156
→ Biodiversität, Landwirtschaft .....	157
→ Lebensmittel .....	158

## Bundesrecht

*Bearbeitet von Daniel Ennöckl und Eva Erlacher*

→ Verkehrsrecht .....	159
-----------------------	-----

## Landesrecht

*Bearbeitet von Daniel Ennöckl und Eva Erlacher*

→ Burgenland, Kärnten, Niederösterreich .....	159
→ Oberösterreich, Salzburg, Steiermark, Tirol .....	160
→ Wien .....	161

## RdU-Leitsatzkartei

- RdU-LSK 2020/39–56 ..... 161



## Rechtsprechung

- Informationsanspruch nach UIG ist unabhängig von Parteistellung ..... 168

**VwGH 26. 6. 2019, Ra 2017/04/0130**

*Mit Anmerkung von Flavia Claudia Blecha*

- Kein Ermessen bei Maßnahmen- und Adressatenauswahl zur Hintanhaltung  
waldgefährdender Wildschäden ..... 171

**VwGH 19. 8. 2019, Ra 2019/03/0043**

*Mit Anmerkung von Kathrin Bayer*

## Standards

- Veranstaltungen & Seminare ..... 175

- Buchbesprechung ..... 176

- Impressum ..... 133

## Umwelt und Technik

- Editorial ..... 41

**Klimaparlament 2020**

*Von Wilhelm Bergthaler*

- Die Reparatur (des Abfallbegriffs) als notwendiger Schritt  
in Richtung Kreislaufwirtschaft ..... 43

*Von Patrick Petschinka*

- Anlagenrecht: Erhöhter Bestandsschutz zwangsrechtsersetzender  
Servitutsvereinbarungen ..... 51

*Von Wolfram Schachinger und Mario Laimgruber*

- Impressum ..... 48

## SCHRIFTFLEITUNG

Prof. Dr. Bernhard Stüer, Münster/Osnabrück

## HERAUSGEBER

Prof. Dr. Dr. h.c. Thomas von Danwitz,

Luxemburg

Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn

Marion Eckertz-Höfer, Leipzig

Prof. Dr. Hans-Günter Henneke, Berlin

Dr. Caspar David Hermanns, Osnabrück

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kahl, M.A., Heidelberg

Prof. Dr. Christoph Moench, Berlin

Prof. Dr. Hans-Werner Rengeling, Osnabrück

Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert, Leipzig

Prof. Dr. Bernhard Stüer



## AUS DEM INHALT

### ABHANDLUNGEN

Christian Mayer

Ist die »Schuldenbremse« eine »Investitionsbremse«? S. 553

Jörg Berkemann

Gibt es »aufgesparte« Beschwerdegründe (§ 146 Abs. 4 VwGO: 2002)? – Zugleich ein Lehrstück aus verfehlter Gesetzgebungsarbeit und die Folgen für die Rechtsprechung S. 599

Ralf Dietrich

Die Präklusion im Verwaltungsgerichtsprozess S. 568

Tilmann Mohr

Deichrecht S. 574

### RECHTSPRECHUNG

BVerwG, Urt. v. 27.08.2020 – 4 C 1.19

Zur Reichweite des Einwendungsausschlusses bei fingiertem gemeindlichen Einvernehmen S. 584

BVerwG, Beschl. v. 03.12.2020 – 6 A 3.20

Vorlage an den Großen Senat zur Bestimmung der Reichweite des postmortalen nachrichtendienstlichen Quellenschutzes – mit Anmerkung Jessica Niehaus S. 588

Bay. VGH, Beschl. v. 15.04.2020 – 5 CS 19.2087

Anwendbarkeit der neuen EU-Kontrollverordnung S. 598

OVG Berlin- Brandenburg, Beschl. v. 05.11.2020 – OVG 4 S 41/20

Entlassung eines Polizeianwärters wegen Zweifel an der Verfassungstreue S. 603

Hess. VGH, Beschl. v. 11.01.2021 – 3 A 539/20.A

Rückführung anerkannter Flüchtlinge nach Italien S. 606

OVG NRW, Beschl. v. 04.02.2021 – 4 B 1380/20

Presseberichterstattung über ehemaligen Fußballstar wegen Verschaffens von Kinderpornographie S. 610

Schleswig-Holsteinisches OVG, Urt. v. 04.03.2021 – 1 LB 28/20

Zuständigkeit der Bauaufsichtsbehörden für stillgelegte Bahnhöfe S. 618

Heft 9  
1. Mai 2021  
Seiten 553–624  
136. Jahrgang  
Art.-Nr. 56412109  
PVSt 2421

# 9

Carl Heymanns Verlag



### INHALT 9 · 2021

DVBI aktuell  
Vorschau/Impressum

III  
VII

#### Aufsätze

- Ist die »Schuldenbremse« eine »Investitionsbremse«?  
Dr. Christian Mayer, M.P.A. (Harvard), Berlin **553**
- Gibt es »aufgesparte« Beschwerdegründe (§ 146 Abs. 4 VwGO 2002)? – Zugleich ein Lehrstück aus verfehlter Gesetzgebungsarbeit und die Folgen für die Rechtsprechung  
Prof. Dr. Dr. Dr. h.c. Jörg Berkemann, Hamburg/Berlin **559**
- Die Präklusion im Verwaltungsgerichtsprozess  
Dr. Ralf Dietrich, Stuttgart **568**
- Deichrecht  
Dr. Tilmann Mohr, Kiel **574**

#### Buchbesprechungen

- Schuster: Beurteilungsspielräume der Verwaltung im Naturschutzrecht  
Prof. Dr. Dr. Wolfgang Durner, Bonn **580**
- Herbolsheimer: Arbeitsrecht in kirchlicher Selbstbestimmung  
Prof. Dr. Michael Germann, Halle **581**
- Frenz: Grundzüge des Klimaschutzrechts  
Rechtsanwalt FAVerwR Prof. Dr. Bernhard Stürer, Münster/Osnabrück **582**
- Jarass: Bundes-Immissionsschutzgesetz  
Rechtsanwalt FAVerwR Prof. Dr. Bernhard Stürer, Münster/Osnabrück **583**

#### Rechtsprechung

##### Bundesverwaltungsgericht

BVerwG, Ur. v. 27.08.2020 – 4 C 1.19  
Zur Reichweite des Einwendungsausschlusses bei fingiertem gemeindlichen Einvernehmen **584**

BVerwG, Beschl. v. 03.12.2020 – 6 A 3.20  
Vorlage an den Großen Senat zur Bestimmung der Reichweite des postmortalen nachrichtendienstlichen Quellenschutzes – mit Anmerkung Dr. Jessica Niehaus, Richterin am VG Frankfurt am Main **588**

##### Oberverwaltungsgerichte/Verwaltungsgerichtshöfe

Bay. VGH, Beschl. v. 15.04.2020 – 5 CS 19.2087  
Anwendbarkeit der neuen EU-Kontrollverordnung **598**

OVG Berlin- Brandenburg, Beschl. v. 05.11.2020 – OVG 4 S 41/20  
Entlassung eines Polizeianwärters wegen Zweifel an der Verfassungstreue **603**

Hess. VGH, Beschl. v. 11.01.2021 – 3 A 539/20.A  
Rückführung anerkannter Flüchtlinge nach Italien **606**

OVG NRW, Beschl. v. 04.02.2021 – 4 B 1380/20  
Presseberichterstattung über ehemaligen Fußballstar wegen Verschaffens von Kinderpornographie **610**

Schleswig-Holsteinisches OVG, Ur. v. 04.03.2021 – 1 LB 28/20  
Zuständigkeit der Bauaufsichtsbehörden für stillgelegte Bahnhöfe **618**

D3-Z106

# RECHT **RdU** DER UMWELT

 Aufruf:  
 Klimaparlament  
 U&T 2020, 41

04

Schriftleitung + Redaktion **Ferdinand Kerschner**  
 Redaktion **Wilhelm Berghaler, Eva Schulev-Steindl**  
 Ständige Mitarbeiter **W. Berger, D. Ennöckl, D. Hinterwirth, W. Hochreiter,**  
**V. Madner, N. Raschauer, P. Sander, E. Wagner, R. Weiß**

August 2020

133 – 176

## Beiträge

**Greenwashing am Kapitalmarkt – ein Problemaufriss**

*Armin Assadi und Eva Ségur-Cabanac* ↻ 137

**Städtebautatbestand der UVP-RL – Licht ins Dunkel!** *Piotr Pyka* ↻ 141

**Rechtsprechung des EuGH zum Umweltrecht im Jahr 2019 (Teil 2)**

*Rainer Weiß* ↻ 149

## Aktuelles Umweltrecht

**EK: Wirtschaftlicher Wiederaufbau infolge der Corona-Pandemie** ↻ 156

**EU: Neue Biodiversitätsstrategie für 2030** ↻ 157

## Leitsatzkartei

**Abfall-, Bau- und Wasserrecht** ↻ 161

## Umwelt & Technik

**Reparatur (des Abfallbegriffs) als notwendiger Schritt in Richtung Kreislaufwirtschaft** *Patrick Petschinka* ↻ U&T 43

**Anlagenrecht: Erhöhter Bestandsschutz zwangsrechtseretzender Servitutsvereinbarungen**

*Wolfram Schachinger und Mario Laimgruber* ↻ U&T 51

## Rechtsprechung

**VwGH bewertet Sicherheitskonzept nach § 84 e GewO als Umweltinformation** *Flavia Claudia Blecha* ↻ 168

**VwGH: Kein Ermessen bei Hintanhaltung waldfgefährdender Wildschäden** *Kathrin Bayer* ↻ 171

## FOKUS Sanierung

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS  
03-2325

### • ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung

**Der Anwendungsbereich des § 2 Abs. 1 Nr. 4 S. 1 COVInsAG – die Kongruenzanfechtung im Lichte der Corona-Pandemie** (S. 881)

von Rechtsanwalt Remo Kruse, Hamburg und Dr. Julian B. Hageböke, B. Sc., Hamburg

### • ZInsO FOKUS – Sanierung in der Insolvenz

**Rechtsprechungsübersicht zum Insolvenzplanverfahren 2020** (S. 888)

von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Steuerrecht Dr. Uwe Paul, Düsseldorf

**Einkommensteuer als Masseverbindlichkeit** (S. 894)

von Vorsitzender Richter am Oberlandesgericht Dr. Dietmar Onusseit, Dresden

### • ZInsO FOKUS – Rechtsprechungsreport

**Untreue bei Vergabe von Krediten** (S. 904)

BGH, Urt. v. 27.1.2021 – 3 StR 628/19

**Die in dem Monat der Insolvenzeröffnung entstehende Mietforderung ist anteilig ab Verfahrenseröffnung Masseverbindlichkeit** (S. 907)

BGH, Beschl. v. 11.3.2021 – IX ZR 152/20

**Akteneinsicht bei insolvenzanfechtungsrechtlichem Rückgewähranspruch** (S. 908)

OLG Stuttgart, Beschl. v. 11.1.2021 – 14 VA 15/20

**Ermächtigung zur Begründung von Masseverbindlichkeiten vor Eröffnung der Eigenverwaltung** (S. 912)

OLG Brandenburg, Urt. v. 11.11.2020 – 7 U 87/18

**Hinreichende Anspruchsindividualisierung durch Vorlage der Insolvenztabelle** (S. 914)

BGH, Beschl. v. 13.10.2020 – II ZR 40/20

**Abgrenzung von finanz-/insolvenzgerichtlichem Aktiv- und Passivprozess bei Abgabenbescheid zu Zoll und Einfuhrumsatzsteuer** (S. 917)

FG Hamburg, Gerichtsbescheid v. 18.9.2020 – 4 K 151/16

**Zur Unterbrechung der Festsetzungsverjährung und zur Ablaufhemmung in Insolvenzfällen** (S. 923)

BFH, Beschl. v. 9.12.2020 – XI B 10/20

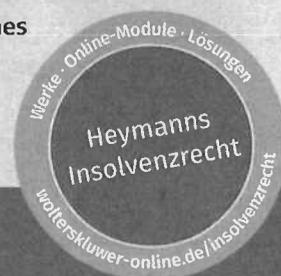
**Kündigung des Arbeitsverhältnisses – Massenentlassung** (S. 925)

BAG, Urt. v. 18.2.2021 – 6 AZR 25/20

**Keine anfechtbare Rechtshandlung des Insolvenzschuldners bei Erfüllung seines Freistellungsanspruchs durch den Rechtsschutzversicherer** (S. 926)

LG Frankfurt/M., Urt. v. 3.3.2021 – 2-28 O 17/20

Schriftleitung: Andreas Ziegenhagen



Carl Heymanns Verlag

**Herausgeber:**

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

**Inhaltsverzeichnis****ZInsO FOKUS – Hintergründe und Aktuelles****ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 18/2021****ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung**

<b>Der Anwendungsbereich des § 2 Abs. 1 Nr. 4 S. 1 COVInsAG – die Kongruenzanfechtung im Lichte der Corona-Pandemie</b> .....	881
von Rechtsanwalt Remo Kruse, Hamburg und Dr. Julian B. Hageböke, B. Sc., Hamburg	

**ZInsO FOKUS – Sanierung in der Insolvenz**

<b>Rechtsprechungsübersicht zum Insolvenzplanverfahren 2020</b> .....	888
von Rechtsanwalt/Fachanwalt für Steuerrecht Dr. Uwe Paul, Düsseldorf	
<b>Einkommensteuer als Masseverbindlichkeit</b> .....	894
von Vorsitzender Richter am Oberlandesgericht Dr. Dietmar Onusseit, Dresden	

**ZInsO FOKUS – Rechtsprechungsreport**

<b>Untreue bei Vergabe von Krediten</b> .....	904
BGH, Urt. v. 27.1.2021 – 3 StR 628/19	
<b>Die in dem Monat der Insolvenzeröffnung entstehende Mietforderung ist anteilig ab Verfahrenseröffnung Masseverbindlichkeit</b> .....	907
BGH, Beschl. v. 11.3.2021 – IX ZR 152/20	
<b>Akteneinsicht bei insolvenzanfechtungsrechtlichem Rückgewähranspruch</b> .....	908
OLG Stuttgart, Beschl. v. 11.1.2021 – 14 VA 15/20	
<b>Ermächtigung zur Begründung von Masseverbindlichkeiten vor Eröffnung der Eigenverwaltung</b> .....	912
OLG Brandenburg, Urt. v. 11.11.2020 – 7 U 87/18	
<b>Hinreichende Anspruchsindividualisierung durch Vorlage der Insolvenztabelle</b> .....	914
BGH, Beschl. v. 13.10.2020 – II ZR 40/20	
<b>Abgrenzung von finanz-/insolvenzgerichtlichem Aktiv- und Passivprozess bei Abgabenbescheid zu Zoll und Einfuhrumsatzsteuer</b> .....	917
FG Hamburg, Gerichtsbescheid v. 18.9.2020 – 4 K 151/16	
<b>Zur Unterbrechung der Festsetzungsverjährung und zur Ablaufhemmung in Insolvenzfällen</b> .....	923
BFH, Beschl. v. 9.12.2020 – XI B 10/20	
<b>Kündigung des Arbeitsverhältnisses – Massenentlassung</b> .....	925
BAG, Urt. v. 18.2.2021 – 6 AZR 25/20	
<b>Keine anfechtbare Rechtshandlung des Insolvenzschuldners bei Erfüllung seines Freistellungsanspruchs durch den Rechtsschutzversicherer</b> .....	926
LG Frankfurt/M., Urt. v. 3.3.2021 – 2-28 O 17/20	

D3-2187

### Redaktion:

Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.

Prof. Dr. Tobias Lettl,  
Potsdam

Rechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Bad Soden

### Redaktionsbeirat:

Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
Berlin

Prof. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
Tübingen

Vizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
Karlsruhe

Rechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelberg,  
Frankfurt a. M.

Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.

Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
Karlsruhe

Prof. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz

### AUS DEM INHALT:



Seite 805

Prof. Dr. Markus Gehrlein, Richter am BGH a. D., Landau/Pfalz  
Gläubigerschutz verdrängt Anlegerschutz in der Insolvenz!  
– Teil II –

Seite 817

Univ.-Prof. Dr. Gerald Spindler, Göttingen  
Die Einführung der Geschlechterquote auf Vorstandsebene  
– das FüPoG II

Seite 826

EuGH, 25.3.2021 – Rs. C-501/18  
Zum Anspruch des Einlegers auf Entschädigung auf Grund des  
Einlagensicherungssystems, zur Verpflichtung des nationalen  
Gerichts, eine Empfehlung der europäischen Bankenaufsichts-  
behörde zu berücksichtigen, sowie zur Frage eines unverhält-  
nismäßigen Eingriffs in die Ausübung des Eigentumsrechts der  
Einleger bei Anwendung einer Maßnahme zur Aussetzung von  
Zahlungen durch eine nationale Zentralbank auf ein Kredit-  
institut als Sanierungsmaßnahme

Seite 838

BGH, 31.3.2021 – IV ZR 221/19  
Zur Wirksamkeit einzelner Klauseln in den Allgemeinen Rechts-  
schutzversicherungsbedingungen sowie zur Informations-  
pflicht des Versicherers gegenüber betroffenen Versicherungs-  
nehmern hierüber

Seite 852

BVerfG, 15.4.2021 – 2 BvR 547/21  
Eilantrag zur Ausfertigung des Eigenmittelbeschluss-Ratifizie-  
rungsgesetzes („EU-Wiederaufbaufonds“) abgelehnt



## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

Prof. Dr. Markus Gehrlein, Richter am BGH a. D., Landau/Pfalz Gläubigerschutz verdrängt Anlegerschutz in der Insolvenz! – Teil II –	805
Univ.-Prof. Dr. Gerald Spindler, Göttingen Die Einführung der Geschlechterquote auf Vorstandsebene – das FÜPoG II	817

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

EuGH	25.3.2021	Rs. C-501/18	Zum Anspruch des Einlegers auf Entschädigung auf Grund des Einlagensicherungssystems, zur Verpflichtung des nationalen Gerichts, eine Empfehlung der europäischen Bankenaufsichtsbehörde zu berücksichtigen, sowie zur Frage eines unverhältnismäßigen Eingriffs in die Ausübung des Eigentumsrechts der Einleger bei Anwendung einer Maßnahme zur Aussetzung von Zahlungen durch eine nationale Zentralbank auf ein Kreditinstitut als Sanierungsmaßnahme	826
Bundesgerichtshof	31.3.2021	IV ZR 221/19	Zur unangemessenen Benachteiligung des Versicherungsnehmers durch die Klausel des § 4 (1) Buchst. c) ARB, soweit diese die Bestimmung des so genannten verstoßabhängigen Versicherungsfalles auch von den gegnerischen Tatsachenbehauptungen im Ausgangsstreit abhängig macht; zur Wirksamkeit eines Leistungsausschlusses in Rechtsschutzversicherungsbedingungen für Ausgangsstreitigkeiten über die Ausübung von Widerrufs- oder Widerspruchsrechten bei vor Beginn des Versicherungsschutzes abgeschlossenen Darlehens- oder Versicherungsverträgen; zur Verpflichtung eines Versicherers, die betroffenen Versicherungsnehmer über die Unwirksamkeit einer Klausel seiner Allgemeinen Versicherungsbedingungen zu informieren	838
Bundesgerichtshof	31.3.2021	IV AR(VZ) 6/20	Zur Anwendung des § 222 Abs. 2 ZPO auf die im Musterfeststellungsverfahren geltende Frist des § 608 Abs. 1 ZPO für die Anmeldung von Ansprüchen oder Rechtsverhältnissen zur Eintragung in das Klageregister	846
Bundesgerichtshof	10.2.2021	XII ZR 26/20	Zur Rechtsnatur eines Vertrags über die Aufstellung eines Geldautomaten; zu einzelnen Modalitäten der möglichen Erfüllung der Schriftform	847

## Sonstiges

EuGH	11.3.2021	Rs. C-812/19	Zur Frage, ob die in einem Mitgliedstaat ansässige Hauptniederlassung einer Gesellschaft und deren in einem anderen Mitgliedstaat ansässige Zweigniederlassung für Mehrwertsteuerzwecke als getrennte Steuerpflichtige anzusehen sind	850
Bundesverfassungsgericht	15.4.2021	2 BvR 547/21	Eilantrag zur Ausfertigung des Eigenmittelbeschluss-Ratifizierungsgesetzes („EU-Wiederaufbaufonds“) abgelehnt	852



## 17. Immobilien tag der Börsen-Zeitung

Börsen-Zeitung

Post Corona: Die Zukunft von Immobilien  
und Immobilienfinanzierung

20. September 2021 Informationen: Tel. +49 69 2732 553

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.; Rechtsanwalt Arne Wittig, Bad Soden; 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. Mülbart, 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



*Aufsätze*

em. o. Univ.-Prof. Dr. *Rudolf Reischauer*:  
**Nichterfüllungsschaden bei Betriebsstillstand  
und Ersatz des Nichterfüllungsschadens bei  
anfänglicher Unmöglichkeit** 209

Univ.-Ass. Mag. *Luka Samonig*:  
**Die Approbationsbefugnis** 217

Univ.-Ass. Dr. *Lukas Herndl*, LL.M. (Berkeley):  
**Akzessorietät und Gläubigeridentität  
im Pfandrecht** 227

*Rechtsprechung*

*Verfassungsgerichtshof*  
Verhüllungsverbot an Volksschulen  
(VfGH 11.12.2020, G 4/2020) 241

*Ordentliche Gerichte – Zivilsachen*

Erhöhung der Unterhaltsbemessungsgrundlage  
durch vom Staat kostenlos zur Verfügung  
gestellte Wohnmöglichkeit  
(OGH 18.08.2020, 3 Ob 109/20f) 246

Kein konkludenter Verzicht auf Irrtums-  
anfechtung durch Untätigkeit  
(OGH 29.04.2020, 10 Ob 13/20i) 248

Auskunftsanspruch des Pflichtteilsberechtigten  
betreffend das Nachlassvermögen:  
Passivlegitimation und Grenzen  
(OGH 29.06.2020, 2 Ob 142/19z) 250

Nichterfüllungsschaden wegen verzögerter  
Betriebseröffnung, wenn Schuldner bei Abgabe  
des Versprechens wusste oder wissen musste,  
dass er nicht rechtzeitig werden leisten können  
(OGH 25.06.2020, 6 Ob 47/20k) 254

Haftung des Bauherrn bei Nichteinhaltung  
des Formgebots gemäß § 3 Abs 6 BauKG  
(OGH 17.09.2020, 2 Ob 93/20w) 256

Keine Amtshaftung für durch Wahlwiederholung  
frustrierte Wahlkampfkosten des unterliegenden  
Wahlwerbers (OGH 01.04.2020, 1 Ob 212/19m –  
Univ.-Prof. Dr. *Andreas Geroldinger*) 257

*Strafsachen*

(Örtliche) Zuständigkeit beim Medieninhaltsdelikt  
(OGH 23.10.2020, 15 Os 59/20w –  
RA Dr. *Michael Rami*, Mitglied des VfGH) 263

Ne bis in idem und Wiederaufleben der  
Strafbarkeit (OGH 29.07.2020, 13 Os 12/20v –  
Dr. *Lukas Harta*, LL.M.) 267

*Verwaltungsgerichtshof*

Ketten- nicht Stufenverantwortung im  
Lebensmittelhandel  
(VwGH 12.10.2020, Ro 2018/10/0047) 269

*Literatur*

274

Impressum 276

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

## wirtschaftsrechtliche blätter:wbl

### Zeitschrift für österreichisches und europäisches Wirtschaftsrecht

April 2021 (35. Jahrgang)

Dr. Stefan Jeitler, LL.M. /

MMag. Fabian Larcher:

**Zulässigkeit der Ausgabe neuer Anteile infolge  
von Gewährleistungszusagen der Gesellschaft  
im Rahmen von (Start-up)-Kapitalerhöhungen** 185

Univ.-Ass. Mag. Simon Jetzinger:

**Die Umsetzung der Vergleichsmöglichkeiten  
der Verbandsklage-RL in Österreich unter  
Berücksichtigung der deutschen Musterfest-  
stellungsklage** 197

DDr. Franz W. Urlsberger:

**Europarecht: Das Neueste auf einen Blick** 208

#### Rechtsprechung

##### Nr. 53–68

#### • Europarecht

**53. Dienstleistungsfreiheit:** Zur Verpflichtung eines dienstleistenden Rechtsanwalts, der einen Mandanten in einem nationalen Gerichtsverfahren vertritt, im Einvernehmen mit einem beim angerufenen Gericht zugelassenen Rechtsanwalt zu handeln (EuGH 10. 3. 2021, Rs C-739/19) 213

**54. Wettbewerbsrecht:** Missbrauch einer beherrschenden Stellung – Aufteilung der Zuständigkeiten zwischen der Europäischen Kommission und den nationalen Wettbewerbsbehörden – Grundsatz ne bis in idem (EuGH 25. 2. 2021, Rs C-857/19) 216

**55. Datenschutzrecht:** Rechtsvorschriften, die eine allgemeine und unterschiedslose Vorratsspeicherung von Verkehrs- und Standortdaten durch die Betreiber elektronischer Kommunikationsdienste vorsehen – Zugang der nationalen Behörden zu den zu Ermittlungszwecken gespeicherten Daten (EuGH 2. 3. 2021, Rs C-746/18) 220

**56. Arbeitsrecht:** Zur Bereitschaftszeit in Form von Rufbereitschaft als Arbeitszeit (EuGH 9. 3. 2021, Rs C-344/19) 225

**57. Weiteres Urteil (Kurzinformation)** 230

#### • Arbeitsrecht

**58. Verjährung von Schadenersatzansprüchen wegen rechtswidriger Diskriminierung bei Beförderung** (OGH 27. 1. 2021, 9 ObA 107/20f) 232

**59. Grenzen der Rufbereitschaft** (OGH 27. 1. 2021, 9 ObA 114/20k) 234

**60. Kein Urlaubsverbrauchs während vierer Quartier Ausbildungszeit** (OGH 27. 1. 2021, 9 ObA 69/20t) 235

**61. Unverfallbarkeit von Betriebspensionen** (OGH 27. 1. 2021, 9 ObA 100/20a) 236

#### • Unternehmensrecht

**62. Zur Rechtsmittellegitimation einzelner Mitglieder des Stiftungsvorstandes** (OGH 25. 11. 2020, 6 Ob 228/20b) 236

**63. Zur Rechtsmittellegitimation des abberufenen GmbH-Geschäftsführers im Zusammenhang mit der Löschung seiner Funktion im Firmenbuch** (OGH 22. 10. 2020, 6 Ob 33/20a) 237

**64. Zu Mängeln eines GmbH-Gesellschafterbeschlusses als Eintragungshindernis** (OGH 29. 9. 2020, 6 Ob 166/20k) 237

**65. Zur Formpflicht bei Übertragung von GmbH-Geschäftsanteilen** (OGH 17. 12. 2020, 6 Ob 240/20t) 238

#### • Wettbewerbs- und Markenrecht

**66. Zur Markenverletzung** (OGH 22. 12. 2020, 4 Ob 138/20b) 238

**67. Unzulässige Aufschläge zum Grundpreis für den Fall der Nutzung bestimmter Zahlungsinstrumente wie zB Kreditkarten** (OGH 22. 12. 2020, 4 Ob 153/20h) 243

#### • Öffentliches Wirtschaftsrecht

**68. Weiterleitung der Bescheidbeschwerde** (VwGH 7. 12. 2020, Ra 2019/21/0163) 244

Impressum 244

Gedruckt auf säurefreiem, chlorfrei gebleichtem Papier – TCF

Ausgewertet im Abstract Service IBZ

## Aufsätze

### **Zulässigkeit der Ausgabe neuer Anteile infolge von Gewährleistungszusagen der Gesellschaft im Rahmen von (Start-up)-Kapitalerhöhungen**

(S. Jeitler / F. Larcher) (S 185)

Mit knapp 5.500 Start-up GründerInnen und einer Zuwachsquote von 15% wächst der österreichische Start-up-Markt deutlich. Steigende Fondsvolumina und der externe Finanzierungsbedarf dieser Start-ups ziehen nicht nur österreichische Investoren, sondern auch internationale Venture Capital Funds („VC Funds“) an. Gerade diese sehen es unserer Erfahrung nach mehrheitlich als Standard an, dass in der Finanzierungsdokumentation bzw im Rahmen der Kapitalerhöhung nicht nur von den Gründern und Altgesellschaftern, sondern auch von der Gesellschaft selbst Gewährleistungszusagen abgegeben werden. In diesem Zusammenhang werden seit einiger Zeit in Finanzierungsrunden Klauseln angetroffen, die vorsehen, dass Ansprüche aus solchen Gewährleistungszusagen in Form von neuen Anteilen an der Gesellschaft abgegolten werden. Gegenständlicher Beitrag beschäftigt sich mit der Zulässigkeit solcher Klauseln vor allem im Zusammenhang mit den Kapitalerhaltungsvorschriften des GmbHG.

### **Die Umsetzung der Vergleichsmöglichkeiten der Verbandsklage-RL in Österreich unter Berücksichtigung der deutschen Musterfeststellungsklage**

(S. Jetzinger) (S 197)

Die am 25.11.2020 vorgelegte EU-Richtlinie über Verbandsklagen zum Schutz der Kollektivinteressen enthält insbesondere in ihrem Art 11 Regelungen über Vergleiche zur Bereinigung kollektiver

Rechtsstreitigkeiten. Ebenso sieht die bereits am 1.11.2018 in Kraft getretene deutsche Musterfeststellungsklage ausführliche Vergleichsbestimmungen für kollektive Rechtsschutzverfahren vor. Der vorliegende Beitrag stellt die Sammelklage österreichischer Prägung, die verfahrensrechtlichen Vergleichsregelungen, die Vergleichsbestimmungen der Verbandsklage-RL sowie die Vergleichsmöglichkeiten der deutschen Musterfeststellungsklage dar. Er geht der Frage nach, ob für die Umsetzung der Vergleichsbestimmungen der RL in Österreich gesetzliche Anpassungen erforderlich sind und ob dafür die deutsche Musterfeststellungsklage gesetzgeberische Anhaltspunkte liefern kann.

### **Europarecht: Das Neueste auf einen Blick**

(F. W. Urlesberger) (S 208)

Der Beitrag berichtet über neue Entwicklungen in folgenden Bereichen:

1. Binnenmarkt
2. Zusammenschlüsse
3. Außenwirtschaft

## Rechtsprechung

**Europarecht** (S 213)

**Arbeitsrecht** (S 232)

**Unternehmensrecht** (S 236)

**Wettbewerbs- und Markenrecht** (S 238)

**Öffentliches Wirtschaftsrecht** (S 244)

*Chefredakteur* Gerhard Hopf

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

*Evidenzblatt* Christoph Brenn, Richard Hargassner, Helge Hoch, Herbert Pains

Eckart Ratz, Martina Weixelbraun-Mohr, Jörg Ziegelbauer

*Anmerkungen* Andreas Konecny, Martin Spitzer



Mai 2021

09

401 – 448

Aktuelles

Auf dem Weg zu einem neuen Gewährleistungsrecht ➔ 401

Beiträge

## Tempus fugit! – Zur Bedeutung des einstweiligen Rechtsschutzes

Michael Lysander Fremuth und Roman Friedrich ➔ 416

Die Aktionärsklage Friedrich Rüdfler ➔ 405

Evidenzblatt

Bestimmung der Religion durch den obsorgeberechtigten Kinder- und Jugendhilfeträger ➔ 426

Arzthaftung: Beweiserleichterung für die Kausalität des Behandlungsfehlers durch ein herabgesetztes Beweismaß  
Mara-Sophie Häusler ➔ 431

Normverbrauchsabgabe ➔ 438

Forum

Der Sonn- und Feiertagsverkauf periodischer Druckschriften

Heinz Mayer ➔ 446

ÖJZ aktuell ..... 401

## Beiträge

→ Die Aktionärsklage ..... 405  
**Grundlage und Reichweite einer Individualklagebefugnis von Aktionären nach österreichischem Recht**  
 Die berühmte *Holz Müller*-Entscheidung des BGH ist auch in Österreich viel diskutiert worden, noch wenig aber ihr neben der Etablierung ungeschriebener HVK Kompetenzen zweiter wesentlicher Aspekt, nämlich das Recht jedes einzelnen Aktionärs, Unterlassung, Beseitigung und Feststellung von Eingriffen in Aktionärsrechte zu begehren. Der Beitrag untersucht die Begründung und Reichweite der individuellen Aktionärsklage im österreichischen Recht.  
*Von Friedrich Ruffler*

→ Tempus fugit! – Zur Bedeutung des einstweiligen Rechtsschutzes ..... 416  
**Eine Bewertung der Rechtslagen in Österreich und Deutschland in Ansehung der COVID-19-Pandemie**  
 Anlässlich der zahlreichen Normprüfungsverfahren vor dem VfGH und dem BVerfG im Zusammenhang mit der COVID-19-Pandemie untersucht dieser Beitrag Möglichkeiten des einstweiligen Rechtsschutzes. Dabei erhellt sich, dass Österreich im Unterschied zu Deutschland grundsätzlich keinen Eilrechtsschutz in den Verfahren der verfassungsgerichtlichen Gesetzeskontrolle kennt. Welche Auswirkungen dies auf die Rechtskontrolle der Maßnahmen zur Einhegung der Verbreitung von SARS-CoV-2 zeitigt und ob sich das Fehlen einstweiligen Rechtsschutzes als nachteilig erwiesen hat, wird betrachtet und bewertet.  
*Von Michael Lysander Fremuth und Roman Friedrich*

## Evidenzblatt

→ Arbeitsrecht ..... 423  
**OGH 18. 12. 2020, 8 ObA 66/20v**  
 57: Referenzzeitraum nach § 14 MuttschG

→ Familienrecht ..... 426  
**OGH 22. 10. 2020, 6 Ob 177/20b**  
 58: Bestimmung der Religion durch den obsorgeberechtigten Kinder- und Jugendhilfeträger

→ Schadenersatzrecht ..... 429  
**OGH 15. 9. 2020, 6 Ob 81/20k**  
 59: Kein Verbesserungsvorrang bei Mangelfolgeschäden

**OGH 29. 9. 2020, 6 Ob 137/20w** ..... 431  
 60: Arzthaftung: Beweiserleichterung für die Kausalität des Behandlungsfehlers durch ein herabgesetztes Beweismaß  
*Mit Anmerkung von Mara-Sophie Häusler*

**OGH 27. 11. 2020, 1 Ob 215/20d** ..... 435  
 61: Verletzung beim Kindergeburtstag

→ Strafprozessrecht ..... 437  
**OGH 18. 2. 2021, 12 Os 140/20k**  
 62: Akteneinsicht beim SV

→ Strafrecht ..... 438  
**OGH 9. 12. 2020, 13 Os 35/20a**  
 63: Normverbrauchsabgabe

## EvBI-Leitsätze



→ Arbeitsrecht . . . . .	441
OGH 27. 1. 2021, 9 ObA 114/20k 62: Überspannung der Fürsorgepflicht des Arbeitgebers	
OGH 28. 1. 2021, 8 ObA 115/20z . . . . .	442
63: Inanspruchnahme der Väterkarenz nur im aufrechten Dienstverhältnis möglich?	
→ Familienrecht . . . . .	443
OGH 21. 12. 2020, 1 Ob 225/20z 64: Adoption – Weigerung des leiblichen Elternteils	
→ Zivilverfahrensrecht . . . . .	443
OGH 21. 12. 2020, 1 Ob 227/20v 65: Schlüssigkeitsprüfung auch ohne Einwand	
OGH 19. 1. 2021, 10 Ob 47/20i . . . . .	444
66: Negative Feststellungsklage – rechtliches Interesse	
OGH 18. 2. 2021, 6 Ob 184/20g . . . . .	445
67: Mangelhaftigkeit des Verfahrens erster Instanz als Revisionsgrund?	
→ Strafprozessrecht . . . . .	445
OGH 28. 12. 2020, 11 Os 110/20s 68: Telefonischer Rechtsmittelverzicht wirkungslos	
→ Strafrecht . . . . .	445
OGH 15. 12. 2020, 14 Os 47/20y 69: Unbefugte Datenweitergabe nur ausnahmsweise Missbrauch der Amtsgewalt	

## Forum

→ Der Sonn- und Feiertagsverkauf periodischer Druckschriften . . . . .	446
<i>Von Heinz Mayer</i>	

## Standards

→ Impressum . . . . .	404
→ Buchbesprechung . . . . .	448
→ Veranstaltungen & Seminare . . . . .	448