

# GEWERBE ARCH

WU  
DB-Z151

ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSVERWALTUNGSRECHT

## GewArch

Herausgeber

Dr. Frank Hüpers

Unter Mitwirkung von

Dr. Ulla Held-Daab

Dr. Sabine Hepperle

Dr. Joachim Lang

Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert

Ulrich Schönleiter

Holger Schwannecke

Prof. Dr. Andreas Voßkuhle

Dr. Martin Wansleben

Schriftleitung

Dr. Frank Rieger



C.H. BECK

5/2021

Mai 2021

67. Jahrgang S. 173–216

www.gewbeearchiv.de

### Aus dem Inhalt

*Hinnerk Wißmann*

Nerven bewahren im Verfassungsstaat 173

*Martin Burgi*

Finanzierung von SGB V-Aufgaben im Zahntechniker-  
innungswesen 174

*Thomas Günther*

Zur Leistungsfähigkeit von Innungen (Teil II) 180

*David Roth*

Kein intendiertes Ermessen bei der Rücknahme von  
Fördermitteln? 186

*Matthias Wiemers*

Rechtsanwendung und Kompetenzzuweisung –  
Eine Antwort an Kluth, GewArch 2021, 46 ff. 190

*OVG Münster*

Anforderungen an einen wirksamen Rechtsmittelverzicht 195

*VGH München*

Erweiterte Gewerbeuntersagung wegen Insolvenz-  
verschleppung 201

*OVG Münster*

Grenzen von Differenzierungen bei der Corona-bedingter  
Einschränkung des Einzelhandels 207

*OVG Bautzen*

Corona-Testpflicht in Unternehmen rechtmäßig 212

*BVerwG*

Regelungsgehalt einer atomrechtlichen Stilllegungs-  
und Abbaugenehmigung 212



R450202105

# GEWERBEARCHIV

ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSVERWALTUNGSRECHT

Herausgeber: Dr. Frank Hüpers

Unter Mitwirkung von: Dr. Ulla Held-Daab – Dr. Sabine Hepperle –  
Dr. Joachim Lang – Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert – Ulrich Schönleiter –  
Holger Schwannecke – Prof. Dr. Andreas Voßkuhle – Dr. Martin Wansleben

Schriftleitung: Dr. Frank Rieger

GewArch 5/2021

Mai 2021 · Seite 173–216

67. Jahrgang · www.gewerbearchiv.de

## Editorial

*Hinnerk Wißmann* Nerven bewahren im Verfassungsstaat 173

## Aufsätze

*Martin Burgi* Finanzierung von SGB V-Aufgaben im Zahntechnikerinnungswesen 174  
*Thomas Günther* Zur Leistungsfähigkeit von Innungen (Teil II) 180  
*David Roth* Kein intendiertes Ermessen bei der Rücknahme von Fördermitteln? 186  
*Matthias Wiemers* Rechtsanwendung und Kompetenzzuweisung – Eine Antwort an Kluth, GewArch 2021, 46 ff. 190

## Rechtsprechung

### Europarecht, Verfassungsrecht, Allgemeines Wirtschaftsverwaltungsrecht, Allgemeines Gewerberecht

OVG Münster  
14.12.2020 – 4 A 1992/16 Anforderungen an einen wirksamen Rechtsmittelverzicht 195  
BVerwG  
24.11.2020 – 10 C 12.19 Anspruch auf Informationszugang trotz rechtsmissbräuchlichen Verhaltens des Bevollmächtigten 201  
BVerwG  
15.12.2020 – 10 C 25.19 Informationszugang zu Unterlagen der Werftenförderung 201

### Gewerbeordnung, Sonstiges Gewerberecht

VGH München  
3.3.2021 – 22 ZB 20.1576 Erweiterte Gewerbeuntersagung wegen Insolvenzverschleppung 201  
OVG Münster  
10.3.2021 – 4 A 4700/19 Laufzeit des Glückspielstaatsvertrags begrenzt auch Laufzeit der Erlaubnis zum Betrieb einer Spielhalle 203  
OVG Lüneburg  
24.2.2021 – 8 ME 125/20 Zur Auslegung von Wahlrechtsbestimmungen für die Wahl des Bezirksstellenvorstandes der Ärztekammer 203

### Handwerk, Berufsbildung

VG Neustadt a. d. Weinstraße  
10.12.2020 – 4 K 603/20 Werbefotografie ist Handwerk und nicht per se künstlerische Tätigkeit 204

## Gaststätten, Handel, Dienstleistungen, Ladenschluss

|                                           |                                                                                                              |     |
|-------------------------------------------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| OVG Münster<br>19.3.2021 – 13 B 252/21.NE | Grenzen von Differenzierungen bei der Corona-bedingter Einschränkung des Einzelhandels                       | 207 |
| BVerfG<br>9.4.2021 – 1 BvQ 39/21          | Erfolgreicher Eilantrag gegen die vorübergehende Untersagung von Langzeitaufenthalten auf einem Campingplatz | 211 |
| OVG Bremen<br>26.3.2021 – 1 B 112/21      | Aufhebung der Corona-bedingten Schließung von Solarien                                                       | 211 |
| OVG Hamburg<br>20.1.2021 – 5 Bs 228/20    | Rechtmäßigkeit des Corona-bedingten Beherbergungsverbots nicht von Entschädigungsmodalitäten abhängig        | 211 |
| OVG Bautzen<br>30.3.2021 – 3 B 83/21      | Corona-Testpflicht in Unternehmen rechtmäßig                                                                 | 212 |

## Planungsrecht, Umweltrecht, Sonstiges Wirtschaftsverwaltungsrecht

|                                         |                                                                                                                                              |     |
|-----------------------------------------|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| BVerwG<br>21.1.2021 – 7 C 4.19          | Regelungsgehalt einer atomrechtlichen Stilllegungs- und Abbaugenehmigung                                                                     | 212 |
| BVerwG<br>9.2.2021 – 3 B 30.20          | Zusatz von Kohlendioxid bei Herstellung von Perlwein                                                                                         | 216 |
| OVG Lüneburg<br>4.2.2021 – 13 ME 545/20 | Untersagung des Inverkehrbringens eines Hanfsamenöls mit cannabidiolhaltigem Hanf-Aroma-Extrakt                                              | 216 |
| BGH<br>11.2.2021 – I ZR 126/19          | Täuschung über die Verhältnisse eines Unternehmens mit einem in der Firma enthaltenen Dokortitel (zahnärztliches Versorgungszentrum – Dr. Z) | 216 |

ISSN 0016-9404

### GEWERBEARCHIV – GewArch

#### Redaktion:

Dr. Frank Hüpers (verantwortlich)  
Dominic Engler  
Max-Joseph-Straße 4  
80333 München  
E-Mail: redaktion@gewearchiv.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 Nutzungsfor-

men. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

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

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (089) 381 89-687, Telefax (089) 381 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (089) 381

89-609, Telefax (089) 381 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil:  
Bertram Mehling

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (089) 381 89-0, Telefax: (089) 381 89-398, 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:** 249,- € jährlich (inkl. MwSt); Einzelheft: 41,- € (inkl. MwSt). Ausland: 260,- €. Das Abonnement umfasst den Zugang für einen Nutzer für das Online-Modul GEWARDirekt. **Versandkosten jeweils inklusive.** Die Rechnungstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Abonnement und Bezugspreis beinhalten die Printausgabe sowie eine Lizenz für die Online-Ausgabe. Die Bestandteile des Abonnements sind nicht einzeln kündbar. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden.

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

#### KundenServiceCenter:

Telefon: (089) 381 89-750,  
Telefax: (089) 381 89-358,  
E-Mail: kundenservice@beck.de.

**Abbestellungen:** 6 Wochen zum Jahresende.

**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 Beziehers kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeantrag gestellt ist. Hiergegen kann der Bezieher innerhalb von 14 Tagen nach Erscheinen dieses Heftes beim Verlag widersprechen.

**Druck:** HOLZMANN DRUCK GmbH & Co. KG, Gewerbestraße 2, 86825 Bad Wörishofen.

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

# EUR EUROPARECHT

**In Verbindung mit  
 der Wissenschaftlichen  
 Gesellschaft für  
 Europarecht**

**Herausgegeben von**

Ingo Brinker

Claus Dieter Classen

Claus-Dieter Ehlermann

Armin Hatje

Meinhard Hilf

Koen Lenaerts

Peter-Christian Müller-Graff

Matthias Ruffert

Jürgen Schwarze

Vassilios Skouris

Ulrich Wölker

## **Aufsätze**

Dr. Daniel Nees, LL.M.Eur., Würzburg  
**Klimaschutz durch die EZB?**

Dr. Hannes Krämer, Brüssel

**Extraterritoriale Wirkungen des Unionsrechts**

Dr. Daniel Zimmermann und

Prof. Dr. Volkmar Kese, Ludwigsburg

**Das Kohäsionsziel des Art. 174 AEUV im Kontext  
 seiner ordnungs- und prozesspolitischen Einordnung**

Priv.-Doz. Dr. Klaus Zapka, Göttingen

**Europafreundlichkeit, Tarifautonomie und  
 grundrechtlicher Wesenskern**

Dr. Torben Ellerbrok und Robert Pracht, Heidelberg

**Das Bundesverfassungsgericht als Taktgeber im  
 horizontalen Verfassungsgerichtsverbund**

Johannes Graf von Luckner, LL.M., Erfurt

**Stay home, stay healthy: Das „Ergänzungs- oder  
 besondere Näheverhältnis zum Unionsrecht“ in  
 der BVerfG-Rechtsprechung und die europäische  
 Integration durch Völkerrecht**

## **Rechtsprechung**

Dr. Albrecht Wendenburg, LL.M., Hannover

**Konkretion des einstufigen Vertragsverletzungs-  
 verfahrens – Anmerkung zu den Urteilen des EuGH  
 v. 16.7.2019, Rs. C-549/18 (Kommission/Rumänien)  
 und C-550/18 (Kommission/Irland)**

**2 2021**

56. Jahrgang

Seite 117 – 243

ISSN 0531-2485



# EUROPARECHT

HERAUSGEGEBEN VON DR. INGO BRINKER, LL.M., Rechtsanwalt, München | PROF. DR. CLAUDIUS DIETER CLASSEN, Universität Greifswald | PROF. DR. DR. H.C. CLAUDIUS-DIETER EHLERMANN, ehem. Generaldirektor der EU-Kommission, Rechtsanwalt, Brüssel | PROF. DR. ARMIN HATJE, Universität Hamburg | PROF. DR. MEINHARD HILF, Bucerius Law School, Hamburg | PROF. DR. KOEN LENAERTS, LL.M., Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Union, Luxemburg | PROF. DR. DR. H.C. MULT. PETER-CHRISTIAN MÜLLER-GRAFF, Universität Heidelberg | PROF. DR. MATTHIAS RUFFERT, Humboldt-Universität zu Berlin | PROF. DR. DRES. H.C. JÜRGEN SCHWARZE, Universität Freiburg | PROF. DR. DR. H.C. MULT. VASSILIOS SKOURIS, ehem. Präsident des Gerichtshofs der Europäischen Union, Luxemburg | PROF. DR. ULRICH WÖLKER, Juristischer Dienst der EU-Kommission, Brüssel

SCHRIFTFLEITER: PROF. DR. ARMIN HATJE, Universität Hamburg | DR. INGO BRINKER, LL.M., Rechtsanwalt, München

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

- Dr. Daniel Nees, LL.M.Eur., Würzburg*  
Klimaschutz durch die EZB? Reichweite und Grenzen des Mandats der EZB in Bezug auf den Erwerb sogenannter „grüner“ Anleihen ..... 119
- Dr. Hannes Krämer, Brüssel*  
Extraterritoriale Wirkungen des Unionsrechts – eine normanalytische Skizze ..... 137
- Dr. Daniel Zimmermann und Prof. Dr. Volkmar Kese, Ludwigsburg*  
Das Kohäsionsziel des Art. 174 AEUV im Kontext seiner ordnungs- und prozesspolitischen Einordnung in den EUV/AEUV ..... 149
- Priv.-Doz. Dr. Klaus Zapka, Göttingen*  
Europafreundlichkeit, Tarifautonomie und grundrechtlicher Wesenskern ..... 170
- Dr. Torben Ellerbrok und Robert Pracht, Heidelberg*  
Das Bundesverfassungsgericht als Taktgeber im horizontalen Verfassungsgerichtsverbund – Ausstrahlungswirkungen der Rechtsprechung zum Integrationsverfassungsrecht in Europa ..... 188
- Johannes Graf von Luckner, LL.M., Erfurt*  
Stay home, stay healthy: Das „Ergänzungs- oder besondere Näheverhältnis zum Unionsrecht“ in der BVerfG-Rechtsprechung und die europäische Integration durch Völkerrecht ..... 209

## Rechtsprechung

*Dr. Albrecht Wendenburg, LL.M., Hannover*

Konkretion des einstufigen Vertragsverletzungsverfahrens – Anmerkung zu den Urteilen des EuGH v. 16.7.2019, Rs. C-549/18 (Kommission/Rumänien) und C-550/18 (Kommission/Irland) ..... 224

## Rezension

*Henrike Schulte, Zur Übertragbarkeit der Margin-of-appreciation-Doktrin des EGMR auf die Rechtsprechung des EuGH im Bereich der Grundfreiheiten (Bernd Grzeszick, Heidelberg) ..... 241*



COMM D3-756

*Published in Cooperation with*

MARKET

*the Europa Instituut of the University of Leyden*

LAW

REVIEW

VOLUME 58 NUMBER 2 APRIL 2021



Wolters Kluwer

# COMMON MARKET LAW REVIEW

ISSN 0165-0750  
Kluwer Law International  
Alphen aan den Rijn  
The Netherlands

## CONTENTS Vol. 58 No. 2 April 2021

|                                                                                                                                                                                 |         |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------|
| Editorial comments: <i>Compromising (on) the general conditionality mechanism and the rule of law</i>                                                                           | 267-284 |
| <b>Articles</b>                                                                                                                                                                 |         |
| L. Prete and B. Smulders, The age of maturity of infringement proceedings                                                                                                       | 285-332 |
| M.-L. Sánchez-Barrueco, At the crossroads of a frozen conflict: Political oversight of the Council's administrative budget by the European Parliament                           | 333-360 |
| A. Turmo, National <i>res judicata</i> in the European Union: Revisiting the tension between the temptation of effectiveness and the acknowledgement of domestic procedural law | 361-390 |
| G. Comparato, Financial stability in private law: Intersections, conflicts, choices                                                                                             | 391-430 |
| C. O'Brien, Between the devil and the deep blue sea: Vulnerable EU citizens cast adrift in the UK post-Brexit                                                                   | 431-470 |
| I. Graef, Consumer sovereignty and competition law: From personalization to diversity                                                                                           | 471-504 |
| <b>Case law</b>                                                                                                                                                                 |         |
| A. Court of Justice                                                                                                                                                             |         |
| How far can previous rulings or evidence determine an individual administrative decision? <i>Glencore's</i> implications for decisions within the scope of EU law, M. Szydło    | 505-528 |
| When is a company not an undertaking under EU competition law? The contribution of the <i>Dóvera</i> judgment, J. Piernas López                                                 | 529-548 |
| Residence right under Article 20 TFEU not dependent on sufficient resources: <i>Subdelegación del Gobierno en Ciudad Reals</i> , C. Neier                                       | 549-570 |
| Primacy and direct effect - still together: <i>Popławski II</i> , D. Miąsik and M. Szwarc                                                                                       | 571-590 |
| <b>Book reviews</b>                                                                                                                                                             | 591-618 |

Electronic journals at

**KluwerlawONLINE**

WWW.KLUWERLAWONLINE.COM



2 | 2021

18. Jahrgang

15. April 2021

S. 49–96

PVSt 10443

# GPR

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

## Zeitschrift für das Privatrecht der Europäischen Union

D3-Z214

European Union Private Law Review  
Revue de droit privé de l'Union européenne

**Herausgegeben von:**

Christian Baldus · Martin Gebauer · Stefan Geibel · Peter Jung · Malte Kramme · Matthias Lehmann ·  
Carl Friedrich Nordmeier · Martin Schmidt-Kessel · Michael Stürner · Brigitta Zöchling-Jud

[gpr-review.eu](http://gpr-review.eu)

|                                                                                                                                                                                      |    |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| <b>Service &gt; Christoph A. Kern / Christian Uhlmann</b> – Vertrags- und<br>Deliktsgerichtsstand revisited – von Kalfelis bis Brogitter<br>zu Wikingerhof .....                     | 50 |
| <b>Felix M. Wilke</b> – Autonome Auslegung und kein Ende? .....                                                                                                                      | 57 |
| <b>Fernando Gascón Inchausti</b> – A new European way to collective<br>redress? Representative actions under Directive 2020/1828 of<br>25 November .....                             | 61 |
| <b>Peter Jung</b> – Vom notwendigen Verhandlungsspielraum des<br>Handelsvertreters – In Trendsetteuse korrigiert der EuGH einen<br>Irrweg der Cour de cassation .....                | 82 |
| <b>Elena Beyer</b> – Anmerkung zu EuGH v. 16.7.2020 – C-80/19 – E.E. ....                                                                                                            | 86 |
| <b>Constanze Janda</b> – Grenzüberschreitende Gesundheitsversorgung:<br>Das Erfordernis der Vorabgenehmigung von Auslandsbehandlungen<br>im Lichte der Dienstleistungsfreiheit ..... | 91 |

**ottoschmidt**



86202912102

## Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

### In Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Jürgen Basedow

Dr. Andreas von Bonin

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Claus-Wilhelm Canaris†

Prof. Dr. Susanne Kalss

Dr. Ulrich Karpenstein

Johannes Laitenberger

Prof. Dr. Katja Langenbucher

Dr. Luigi Malferrari

Prof. Dr. Dr. h. c. Ingolf Pernice

Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider

Dr. Dominik Schnichels

Dr. Ulrich Soltész

Prof. Dr. Walter A. Stoffel

Prof. Dr. Stephan Wernicke

Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

### Aus dem Inhalt

- **Steffen Hindelang**  
Der schmale Grat zwischen Autonomie und  
Protektionismus (Gastkommentar) 321
  
- **Patricia Sarah Stöbener de Mora**  
Investitionsschutz unter neuen Vorzeichen –  
Das Konzept der EU im weltweiten Kontext 325
  
- **Marcus Klamert/Stefan Bucher**  
Investment Screening in der EU 335
  
- **Julien Berger**  
Ein Ende naht – Übereinkommen zur Beendigung  
bilateraler Investitionsschutzverträge zwischen  
EU-Mitgliedstaaten 342
  
- **Samed R. Sahin**  
Die Handels- und Investitionspolitik der  
Europäischen Union im Zeichen „Strategischer  
Autonomie“ 348
  
- **Johannes Barbist/Regina Kröll**  
Die Kontrolle ausländischer Direktinvestitionen  
in Österreich 354

Schwerpunktheft:  
EU-Investitionsschutz



# 8/2021

3. Mai 2021

32. Jahrgang S. 321–360



---

# Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Économique

**EuZW 8/2021**

3. Mai · 32. Jahrgang 2021 · Seite 321–360

---

**Schwerpunktheft:  
EU-Investitionsschutz**

## Inhalt

|                              |                                                                                                                                         |     |
|------------------------------|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Gastkommentar</b>         | <b>Steffen Hindelang</b><br>Der schmale Grat zwischen Autonomie und Protektionismus                                                     | 321 |
| <b>Europa-Report</b>         | Beihilferecht, Brexit, BVerfG, Unternehmensrecht                                                                                        | 323 |
| <b>Aufsätze und Berichte</b> | <b>Patricia Sarah Stöbener de Mora</b><br>Investitionsschutz unter neuen Vorzeichen – Das Konzept der EU im weltweiten Kontext          | 325 |
|                              | <b>Marcus Klamert/Stefan Bucher</b><br>Investment Screening in der EU                                                                   | 335 |
|                              | <b>Julien Berger</b><br>Ein Ende naht – Übereinkommen zur Beendigung bilateraler Investitionsschutzverträge zwischen EU-Mitgliedstaaten | 342 |
|                              | <b>Samed R. Sahin</b><br>Die Handels- und Investitionspolitik der Europäischen Union im Zeichen „Strategischer Autonomie“               | 348 |
|                              | <b>Johannes Barbist/Regina Kröll</b><br>Die Kontrolle ausländischer Direktinvestitionen in Österreich                                   | 354 |

DE GRUYTER

2021 · VOLUME 18 · ISSUE 2

ISSN 1613-2548 · e-ISSN 1613-2556

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

D3-2226

# EUROPEAN COMPANY FINANCIAL LAW REVIEW

ONDERNEMINGSRECHT · RDS · RPS-TRV · REV. SOCIÉTÉS · REV. SOCIETÀ · SZY · ZOR

E  
C  
F  
F  
R

## CONTENTS

**Editors' Note: The First (and, hopefully, the last)  
Fully Digital ECFR Conference**  
159

---

### 14th ECFR Symposium, 2020

*Holger Fleischer*

**Corporate Purpose: A Management Concept and its  
Implications for Company Law**  
161

*Beate Sjøfjell*

**Reforming EU Company Law to Secure the Future of  
European Business**  
190

*Vanessa Knapp*

**Sustainable Corporate Governance: A Way Forward?**  
218

*Leoni Stegmann/Margo Osier*

**Discussion Reports**  
244

---

*Peter O. Mülbert/Alexander Sajnovits*

**The Inside Information Regime of the MAR and the Rise  
of the ESG Era**  
256

*Diletta Lenzi*

**Corporate Social Bonds: A Legal Analysis**  
291

DE  
|  
G

BRUYLANT · DOTT. A. GIUFFRÈ EDITORE · EDITIONS DALLOZ ·  
KLUWER · SCHULTHESS · THOMSON ARANZADI

[www.degruyter.com/ecfr](http://www.degruyter.com/ecfr)

|                                         |     |
|-----------------------------------------|-----|
| 2. Say-on-Purpose Voting . . . . .      | 184 |
| 3. Dual-Purpose Company Forms . . . . . | 185 |
| V. Key Findings . . . . .               | 188 |

### I. Corporate Purpose: The Latest Management Fashion or a More Fundamental Change?<sup>1</sup>

A new buzzword has found its way into the boardrooms of larger companies: corporate purpose.<sup>2</sup> Business papers and management journals are heavily promoting the idea of a higher purpose conferring social legitimacy on companies.<sup>3</sup> Politicians, church leaders and NGOs join in this chorus. Given this broad academic support and public acclaim, it is hardly surprising that nearly every board of a major company is now striving for such a higher purpose.<sup>4</sup>

At first glance, one might dismiss this endeavour as the latest management fashion. There is no lack of brochures from business practitioners,<sup>5</sup> and one already finds specialised purpose consultants assisting companies in their search process. On closer inspection, however, this time a fundamental reorientation of the framework conditions for entrepreneurial activity could be in

- 1 For a slightly different German version of this paper, *Holger Fleischer*, "Corporate Purpose: Ein Management-Konzept und seine gesellschaftsrechtlichen Implikationen", *Zeitschrift für Wirtschaftsrecht* 2021, 5.
- 2 See *Annette Bruce/Christoph Jeromin*, *Corporate Purpose – das Erfolgskonzept der Zukunft*, 2020.
- 3 See most recently *Robert G. Eccles/Mary Johnstone-Louis/Colin Mayer/Judith C. Stroeble*, "The Board's Role in Sustainability", *Harvard Business Review*, September–October 2020, 48: "The concept of 'corporate purpose' provides the impetus that boards need to increase their focus on ESG concerns and manage their firms for long-time success."; also *Thomas W. Malnight/Ivy Buche/Charles Dhanaraj*, *Put Purpose at the Core of Your Strategy*, *Harvard Business Review*, September–October 2019, 70; *Robert E. Quinn/Anjan V. Thakor*, "Creating a Purpose-Driven Organization", *Harvard Business Review*, July–August 2018, 78.
- 4 See *Georg Meck*, "Purpose", *Frankfurter Allgemeine Sonntagszeitung*, 11 March 2019, p. 17: "Purpose, Purpose, Purpose: All corporate bosses are suddenly talking about the search for a higher purpose. Is there really a change of heart behind it – or rather a clever strategy?"; pointedly also *Bert Fröndhoff/Michael Scheppe*, "Die Frage nach dem Warum: Was unserer Arbeit Bedeutung verleiht", *Handelsblatt online*, 18 April 2019: "Half the German corporate world seems to be on a self-discovery trip at the moment."
- 5 See, for example, *Jo Aschenbrenner*, *For Purpose: Ein neues Betriebssystem für Unternehmen*, 2019; *Franziska Fink/Michael Moeller*, *Purpose Driven Organizations*, 2018; *Simon Sinek/David Mead/Peter Docker*, *Find Your Why: A Practical Guide for Discovering Purpose for You and Your Team*, 2017.

# Corporate Purpose: A Management Concept and its Implications for Company Law

by

HOLGER FLEISCHER\*

*Many companies have recently been following the so-called corporate purpose concept that is recommended by leading management scholars. To this end, they identify a raison d'être for their enterprise that goes beyond mere profit making and they anchor it in the entire value chain. This paper puts the corporate purpose concept into perspective by linking it to the larger debate on corporate social responsibility and by outlining its theoretical foundations and practical application. It then goes on by explaining how this management concept fits into the company law framework, looking to France and the UK as well as to the US and Germany. Finally, this paper assesses various policy proposals made by leading purpose proponents, ranging from mandatory purpose clauses in the articles of association to say-on-purpose shareholder voting and dual-purpose business organisations.*

## Table of Contents

ECFR 2021, 161–189

|                                                                                                                                        |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| I. Corporate Purpose: The Latest Management Fashion or a More Fundamental Change? . . . . .                                            | 162 |
| II. Corporate Purpose: A Management Concept and its Practical Application . . . . .                                                    | 164 |
| 1. From Corporate Social Responsibility to Corporate Purpose . . . . .                                                                 | 164 |
| 2. Implementing the Corporate Purpose Concept . . . . .                                                                                | 169 |
| 3. Examples of Corporate Purpose Statements . . . . .                                                                                  | 170 |
| III. Managerial Corporate Purpose Meets Company Law: A Comparative View . . . . .                                                      | 170 |
| 1. France: Introducing the Raison d'être into Company Law (Loi PACTE 2019) . . . . .                                                   | 171 |
| 2. United Kingdom: Board's Task to Establish the Company's Purpose (UK Corporate Governance Code 2018) . . . . .                       | 173 |
| 3. United States: Ongoing Battle Over Shareholder Primacy (2020) . . . . .                                                             | 175 |
| 4. Germany: Interest of the Enterprise, the Honourable Merchant and Directors' License to Pursue Public Benefits (2017–2020) . . . . . | 178 |
| 5. Interim Findings . . . . .                                                                                                          | 180 |
| IV. Policy Proposals Relating to Corporate Purpose . . . . .                                                                           | 182 |
| 1. Mandatory Statutory Purpose Clauses . . . . .                                                                                       | 182 |

\* Prof. Dr. Dr. h.c., LL.M. (Michigan), Director at the Max Planck Institute for Comparative and International Private Law, Hamburg and Affiliate Professor at Bucerius Law School.

*Note:* This paper is based on a lecture given at ECFR's (virtual) annual conference 2020.

Max-Planck-Institut  
für ausländisches und internationales

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

D3-Z199

**Rabels Zeitschrift**

für ausländisches und internationales Privatrecht



**The Rabel Journal**

of Comparative and International Private Law

**Eidenmüller, Horst:** Recht und Ökonomik des  
Extremsport-Sponsorings in vergleichender Perspektive

**Kanning, Arnald J.:** Unification of Commercial  
Contract Law: The Role of the Dominant Economy

**Meyer, Justus:** Die praktische Bedeutung des  
UN-Kaufrechts in Deutschland

**Riedl, Krzysztof:** Natural Obligations in  
Comparative Perspective



Band 85 (2021)

Heft 2 (April)



## Inhalt dieses Heftes

### Aufsätze

|                                                                                                             |         |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------|
| EIDENMÜLLER, HORST, Recht und Ökonomik des Extremsport-Sponsorings in vergleichender Perspektive . . . . .  | 273–325 |
| Abstract: The Law and Economics of Extreme Sports Sponsoring in Comparative Perspective . . . . .           | 273     |
| KANNING, ARNALD J., Unification of Commercial Contract Law: The Role of the Dominant Economy . . . . .      | 326–356 |
| Zusammenfassung: Vereinheitlichung des Handelsvertragsrechts: Die Rolle der dominanten Wirtschaft . . . . . | 326     |
| MEYER, JUSTUS, Die praktische Bedeutung des UN-Kaufrechts in Deutschland . . . . .                          | 357–401 |
| Abstract: The Practical Significance of the CISG in Germany . . . . .                                       | 357     |
| RIEDL, KRZYSZTOF, Natural Obligations in Comparative Perspective . . . . .                                  | 402–433 |
| Zusammenfassung: Die Naturalobligation in vergleichender Perspektive . . . . .                              | 402     |

### Literatur

#### I. Buchbesprechungen

|                                                                                                                                                                                            |         |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------|
| European Legal Methodology. Ed. by <i>Karl Riesenhuber</i> . Cambridge et al. 2017 (MARKUS KOTZUR) . . . . .                                                                               | 434–438 |
| Die Person im Internationalen Privatrecht. Liber Amicorum Erik Jayme. Hrsg. von <i>Martin Gebauer, Heinz-Peter Mansel, Götz Schulze</i> . Tübingen 2019 (ANATOL DUTTA) . . . . .           | 439–440 |
| <i>Szabados, Tamás</i> : Economic Sanctions in EU Private International Law. Oxford et al. 2019 (OLIVER REMIEN) . . . . .                                                                  | 440–446 |
| <i>Anliker, Gerhard</i> : Die internationale Zuständigkeit bei gesellschaftlichen Streitigkeiten im Rechtsrahmen des europäischen Binnenmarktes. Baden-Baden 2018 (JAN VON HEIN) . . . . . | 446–452 |
| <i>Mayr, Andreas Markus</i> : Schiedsvereinbarung und Privatrecht. Zu der Rechtsnatur und den Wirkungen der Schiedsvereinbarung. Berlin 2019 (REINHOLD GEIMER) . . . . .                   | 452–457 |

|                                                                                                                                                                                                                                                                                                                       |         |
|-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------|
| <i>Brosch, Marlene</i> : Rechtswahl und Gerichtsstandsvereinbarung im internationalen Familien- und Erbrecht der EU. Tübingen 2019 (GUNTHER KÜHNE) . . . . .                                                                                                                                                          | 457–459 |
| <i>Cless, Micha</i> : Unionsrechtliche Vorgaben für eine zivilrechtliche Haftung bei Marktmissbrauch. Berlin 2018 (ALEXANDER HELLGARDT) . . . . .                                                                                                                                                                     | 459–465 |
| <i>Kurzynsky-Singer, Eugenia</i> : Transformation der russischen Eigentumsordnung. Eine vergleichende Analyse aus der Sicht des deutschen Rechts. Tübingen 2019 (ALEXANDER TRUNK) . . . . .                                                                                                                           | 466–471 |
| Principles of European Family Law Regarding Property, Maintenance and Succession Rights of Couples in de facto Unions. <i>Katharina Boele-Woelki, Frédérique Ferrand, Cristina González-Beilfuss, Maarit Jänterä-Jareborg, Nigel Lowe, Dieter Martiny, Velina Todorova</i> . Cambridge 2019 (TALIA EINHORN) . . . . . | 471–476 |
| Historisch-kritischer Kommentar zum BGB. Hrsg. von <i>Mathias Schmoeckel, Joachim Rückert, Reinhard Zimmermann</i> . Band IV: Familienrecht. §§ 1297–1921. Redaktion <i>Mathias Schmoeckel</i> . Tübingen 2018 (DIETER HENRICH) . . . . .                                                                             | 476–485 |
| <i>Müller-Engels, Gabriele; Robert Sieghörtner; Nicole Emmerling de Oliveira</i> : Adoptionsrecht in der Praxis einschließlich Auslandsbezug. 4., völlig neu bearbeitete Auflage. Bielefeld 2020 (MARIANNE ANDRAE) . . . . .                                                                                          | 485–488 |
| <i>Unverfehrt, Andreas</i> : Schweizerische Reformbestrebungen für eine erbrechtliche Besserstellung nichtehelicher Lebensgemeinschaften. Neue Impulse für den deutschen Gesetzgeber. Berlin 2018 (JAN PETER SCHMIDT) . . . . .                                                                                       | 489–494 |
| <i>Issad, Andrea</i> : Islamisch inspirierte Testamente. Ein Beitrag zur Inhaltskontrolle von Verfügungen von Todes wegen. Tübingen 2019 (HANS-GEORG EBERT) . . . . .                                                                                                                                                 | 494–497 |
| <i>Hansen, Marike</i> : Erna Scheffler (1893–1983). Erste Richterin am Bundesverfassungsgericht und Wegbereiterin einer geschlechtergerechten Gesellschaft. Tübingen 2019 (DAGMAR COESTERWALTJEN) . . . . .                                                                                                           | 497–500 |
| II. Eingegangene Bücher . . . . .                                                                                                                                                                                                                                                                                     | 501–502 |
| Verzeichnis der Beitragenden . . . . .                                                                                                                                                                                                                                                                                | 503     |

2 | 2021

21. Jahrgang  
15. April 2021  
S. 45–88  
PVSt 10439



# Internationales Handelsrecht

Zeitschrift für das Recht des  
internationalen Warenkaufs  
und Warenvertriebs

**Herausgegeben von:** RA Prof. Dr. Rolf Herbert · RiOLG Prof. Dr. Ulrich Magnus ·  
RA Prof. Dr. Burghard Piltz · RA Dr. Karl-Heinz Thume

[internationales-handelsrecht.net](http://internationales-handelsrecht.net)

**gemeinsam mit:** MDgtin. Prof. Dr. G. Beate Czerwenka · RA Dr. Tobias Eckardt · RA Dr. Raimond  
Emde · Prof. Dr. Franco Ferrari · Prof. Dr. Christiana Fountoulakis · RA Dr. Christian Groß · Prof. Dr.  
Peter Huber · RA Prof. Dr. Stefan Kröll · Prof. Dr. Brigitta Lurger · Prof. Dr. Peter Mankowski · Prof.  
Dr. Ingo Saenger · Prof. Dr. Ingeborg Schwenzer

|                            |                                                                                                                                                                        |    |
|----------------------------|------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|----|
| <b>Aufsätze &gt;</b>       | <b>Rainer Gildeggen / Andreas Willburger</b> – Das UN-Kaufrecht und die Corona-Krise .....                                                                             | 45 |
|                            | <b>Karl-Heinz Thume</b> – Ausgleichsrelevanter Warenvertrieb in der EU – der Brexit lässt grüßen! .....                                                                | 53 |
| <b>Entscheidungen &gt;</b> | Software, die ohne Datenträger vertrieben wird, kann einen Verkauf einer Ware im Sinne der Handelsvertreterrichtlinie darstellen (EuGH v. 17.12.2020 – C-410/19) ..... | 58 |
|                            | Grundsatz prozessualer Waffengleichheit gehört zum verfahrensrechtlichen ordre public (BGH, Beschl. v. 23.7.2020 – I ZB 88/19) .....                                   | 71 |
|                            | Teilschiedsspruch ist grundsätzlich nicht § 301 ZPO unterworfen (BGH, Beschl. v. 25.6.2020 – I ZB 108/19) .....                                                        | 73 |
|                            | Internationaler Kaufvertrag über Bäume nach brasilianischem Recht / Frage der Eigentumsübertragung (OLG Koblenz, Urt. v. 8.10.2020 – 6 U 1582/19) .....                | 76 |
| <b>Dokumentation &gt;</b>  | CISG Advisory Council Opinion No. 21 (Part 1) .....                                                                                                                    | 81 |

**ottoschmidt**



86202922102



# Internationales Handelsrecht

Zeitschrift für das Recht des internationalen Warenkaufs und Warenvertriebs



## Herausgeber:

Rechtsanwalt Prof. Dr. Rolf Herbert · Rechtsanwalt Prof. Dr. Burghard Piltz (geschäftsführend), Ahlers & Vogel Rechtsanwälte PartG mbB, Schaarsteinwegsbrücke 2, 20459 Hamburg, piltz@internationales-handelsrecht.net.  
Verantwortlich für den Textteil: RiOLG Prof. Dr. Ulrich Magnus, Seminar für ausländisches und internationales, Privat- und Prozessrecht an der Universität Hamburg, Schlüterstraße 28, 20146 Hamburg, frdv160@uni-hamburg.de · Rechtsanwalt Dr. Karl-Heinz Thume, Fries Rechtsanwälte, Bernhardstraße 1, 90431 Nürnberg, thume@friesrae.de

## Inhalt

internationales-handelsrecht.net

### Aufsätze

#### *Rainer Gildeggen / Andreas Willburger – Das UN-Kaufrecht und die Corona-Krise*

Der Beitrag beleuchtet verschiedene praxisrelevante Fallgruppen, in denen sich die Corona-Pandemie auf Liefer- und Absatzketten auswirkt, und untersucht welche Lösungen das UN-Kaufrecht bereitstellt, um diese Herausforderungen zu bewältigen. .... 45

#### *Karl-Heinz Thume – Ausgleichsrelevanter Warenvertrieb in der EU – der Brexit lässt grüßen!*

Der Beitrag beschäftigt sich mit dem Ausgleichsanspruch eines Handelsvertreters in den Mitgliedstaaten der EU und des EWR. .... 53

### Entscheidungen

#### Vertriebsrecht

Software, die ohne Datenträger vertrieben wird, kann einen Verkauf einer Ware im Sinne der Handelsvertreterrichtlinie darstellen (EuGH v. 17.12.2020 – C-410/19, ECLI:EU:C:2020:1061) ..... 58

#### Andere Rechtsfragen

Grundsatz prozessualer Waffengleichheit gehört zum verfahrensrechtlichen ordre public (BGH, Beschl. v. 23.7.2020 – I ZB 88/19, ECLI:DE:BGH:2020:230720BIZB88.19.0) ..... 71

Teilschiedsspruch ist grundsätzlich nicht § 301 ZPO unterworfen (BGH, Beschl. v. 25.6.2020 – I ZB 108/19, ECLI:DE:BGH:2020:250620BIZB108.19.0) ..... 73

Internationaler Kaufvertrag über Bäume nach brasilianischem Recht / Frage der Eigentumsübertragung (OLG Koblenz, Urt. v. 8.10.2020 – 6 U 1582/19) ..... 76

### Dokumentation

CISG Advisory Council Opinion No. 21 (Part 1) – Delivery of Substitute Goods and Repair Under the CISG ..... 81



D3-Z143

reals  
**ZSR**

Zeitschrift für Schweizerisches Recht  
Revue de droit suisse  
Rivista di diritto svizzero  
Revista da dretg svizzer

Band 140 (2021) I · Heft 2

Herausgeber

Pascal Pichonnaz

Ruth Arnet

Samantha Besson

Peter Isler

Vincent Martenet

Andreas Zünd

Helbing Lichtenhahn Verlag

es Recht  
oit suisse  
svizzero  
g svizzer

zds  
ZSR



Zeitschrift für Schweizerisches Recht  
Revue de droit suisse  
Rivista di diritto svizzero  
Revista da dretg svizzer

Band 140 (2021) I · Heft 2

## Inhaltsverzeichnis

|                                                                                                                                             |     |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| <b>Avant-propos/Vorwort</b>                                                                                                                 | 127 |
| <b>Abhandlungen</b>                                                                                                                         |     |
| JOHANNES REICH, Wirtschaftsverfassung zwischen Sogwirkung<br>des Faktischen und ordnungspolitischer Verklärung                              | 131 |
| PETER HETTICH, Öffentliche Unternehmen im Wettbewerb:<br>Vereinbarkeit mit den Grundsätzen der Wirtschaftsordnung                           | 155 |
| VINCENT MARTENET, L'État, la concurrence et les droits fondamentaux                                                                         | 171 |
| FRANÇOIS BELLANGER/MILENA PIREK, L'Etat et ses biens                                                                                        | 183 |
| NICOLAS DIEBOLD/JOSIANNE MAGNIN, Wettbewerbsrechtliche<br>Disziplinierung des Staats als Marktteilnehmer                                    | 205 |
| FELIX UHLMANN/DUMENG N. BEZZOLA, Der Staat als Wirtschafts-<br>teilnehmer und Regulator (oder: Zwei Seelen wohnen, ach! in<br>meiner Brust) | 221 |
| ISABELLE HÄNER, Der Staat als Wirtschaftsakteur und das Verfahren                                                                           | 241 |



# Recht der Internationaler Wirtschaft

RIW

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z200

5 | 2021

Betriebs-Berater International

4.5.2021 | 67. Jg.  
Seiten 245–320

## **DIE ERSTE SEITE**

**Dr. Constantin Frank-Fahle, LL.M., und Marc Zimmermann**

Zum angefachten Wettbewerb um Regional Headquarters im Nahen Osten

## **AUFSÄTZE**

**Professor Dr. Oliver L. Knöfel**

Die Neufassung der Europäischen Beweisaufnahmeverordnung (EuBewVO) | 247

**Professor Dr. Dr. h.c. Reinhold Geimer**

Schwindende Rechtssicherheit bei der Forumplanung in der Europäischen Union | 261

**Professor Dr. Yuanshi Bu**

Rechtsscheinhaftung im chinesischen Stellvertretungsrecht | 264

**Professor Dr. Jürgen W. Hidién**

Die internationalen Informationsquellen der Finanzverwaltung im digitalen Zeitalter | 274

**Reinhard von Hennigs, LL.M.**

Vollstreckung ausländischer Urteile in den USA | 279

**Matteo Bruno Fontana**

Finanzmarktdelikte im internationalen Verfahrensrecht | 285

## **LÄNDERREPORT**

**Jan Eberhardt**

Länderreport Großbritannien | 292

## **INTERNATIONALES WIRTSCHAFTSRECHT**

**EuGH:** EuGVVO – Gerichtsstand für Arbeitsverträge trotz unterlassener Arbeitsaufnahme | 297

**RIW-Kommentar von Professor Dr. Peter Mankowski** | 300

**EuGH:** Fluggastrechte-Verordnung – Ausgleichszahlung wegen Flugannullierung infolge Streiks | 302

**BGH:** Umfang der Haftung und des Versicherungswertes nach CMR | 308

**RIW-Kommentar von Dr. Jens-Berghe Riemer** | 314

**BGH:** Fristwahrende Klagezustellung „demnächst“ in einem anderen EU-Staat | 315

## **INTERNATIONALES STEUERRECHT UND ZOLLRECHT**

**EuGH:** Mehrwertsteuer – Voraussetzungen für eine Vorsteuerberechtigung | 320

# THE VINDOBONA JOURNAL

OF INTERNATIONAL COMMERCIAL LAW

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

D3-7227

(2020) 24 VJ (1)

I-113

## Articles

Just Because: Unilateral Arbitration Clauses in the Time of Brexit

*Elizabeth Chan*

The Public Policy Exception in the Judicial Review of International Commercial Arbitral Awards  
– an Empirical Study of Cases Reported by the Supreme People’s Court of China

*Shu Zhang*

## Special Feature

The Vis Moot 2020 – An Educational Post Mortem

*Jeffrey Waincymer, with Ingeborg Schwenzer; Steve Finizio; Marco Lorefice; Matthew Secomb;  
Ann Ryan Robertson; Wendy Gonzales; Kairo Pinheiro and Ashika Jain*

**Contents**

Editorial.....i

**Articles**

Just Because: Unilateral Arbitration Clauses in the Time of Brexit .....  
*Elizabeth Chan* ..... 1

The Public Policy Exception in the Judicial Review of International  
Commercial Arbitral Awards – an Empirical Study of Cases Reported by  
the Supreme People’s Court of China  
*Shu Zhang* ..... 16

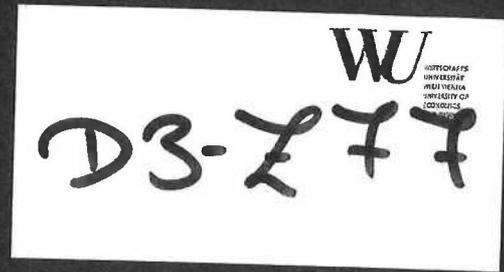
**Special Feature**

The Vis Moot 2020 – An Educational Post Mortem .....  
*Jeffrey Waincymer, with Ingeborg Schwenger; Steve Finizio; Marco  
Lorefice; Matthew Secomb; Ann Ryan Robertson; Wendy Gonzales; Kairo  
Pinheiro and Ashika Jain* ..... 54

7/2021

S. 121–140, ART.-NR. 220–252

April 2021



# Zak

Z I V I L R E C H T A K T U E L L

Herausgeber: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

## THEMA

- » **Alexander Meisinger:** Die Manuduktionspflicht im Zivilverfahren
- » **Lisa Prodingner:** Der „Rechtsfreund“ (§ 879 Abs 2 Z 2 ABGB) im Zusammenhang mit Prozessfinanzierung

## RECHTSPRECHUNG

- » Wiederholte Gewährung von COVID-19-Unterhaltsvorschüssen
- » Hinzurechnung einer Schenkung – Abzug für vorbehaltene Rechte?
- » Vorlage rechtswidrig erlangter Videoaufnahmen als Beweismittel nicht untersagbar

## IN ALLER KÜRZE 123

### THEMA

|                                                                                                    |     |
|----------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Alexander Meisinger: Die Manuduktionspflicht im Zivilverfahren                                     | 124 |
| Lisa Prodingler: Der „Rechtsfreund“ (§ 879 Abs 2 Z 2 ABGB) im Zusammenhang mit Prozessfinanzierung | 127 |

### GESETZGEBUNG

|                                                |     |
|------------------------------------------------|-----|
| Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 30. 4. 2021) | 132 |
|------------------------------------------------|-----|

### RECHTSPRECHUNG

#### »FAMILIENRECHT

|                                                                                         |     |
|-----------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Örtliche Beschränkung des Kontaktrechts durch ein Aufenthaltsverbot                     | 133 |
| Wiederholte Gewährung von COVID-19-Unterhaltsvorschüssen                                | 133 |
| Anspannungsgrundsatz – Wohn- und Arbeitsplatzwechsel mit Einkommensreduktion            | 133 |
| Familienbonus fällt auch beim Ehegattenunterhalt nicht in Unterhaltsbemessungsgrundlage | 134 |
| Keine Gefährdung des Wohnungserhaltungsanspruchs durch Kündigung bei Mitmieterstellung  | 134 |

#### »SACHENRECHT

|                                                                                                  |     |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Erlag der Enteignungsentschädigung – Zustimmung des Erlegers als Ausfolgungsbedingung unzulässig | 134 |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|

#### »ERBRECHT

|                                                                 |     |
|-----------------------------------------------------------------|-----|
| Gütergemeinschaft als hinzurechnungspflichtige Schenkung?       | 135 |
| Hinzurechnung einer Schenkung – Abzug für vorbehaltenen Rechte? | 135 |
| Erben als Bezugsberechtigte bei einer Lebensversicherung        | 136 |

#### »SCHULDRECHT

|                                                       |     |
|-------------------------------------------------------|-----|
| Unzulässige Klauseln in AGB eines Erlebnisvermittlers | 136 |
|-------------------------------------------------------|-----|

#### »SCHADENERSATZ

|                                                                       |     |
|-----------------------------------------------------------------------|-----|
| Reparaturkostenvorschuss setzt Behauptung der Reparaturabsicht voraus | 136 |
| Schneeräumung auf dem Parkplatz eines Alpinhotels                     | 137 |
| Schussabgabe durch Jäger in Wandergebiet nicht per se rechtswidrig    | 137 |

## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

|                                                                                  |     |
|----------------------------------------------------------------------------------|-----|
| Wohnungsinhaberhaftung des Wohnungseigentümers für Rohrleitungen                 | 137 |
| 40.000 € Schmerzensgeld für Schockschaden und Trauer der Witwe                   | 138 |
| 320.000 € Schmerzensgeld bei Querschnittlähmung                                  | 138 |
| <b>»VERFAHRENSRECHT</b>                                                          |     |
| Vorlage rechtswidrig erlangter Videoaufnahmen als Beweismittel nicht untersagbar | 139 |
| Ungerechtfertigter Ausschluss der Öffentlichkeit – keine amtswegige Wahrnehmung  | 139 |
| Unterbrechung der Verbesserungsfrist durch einen Verfahrenshilfeantrag           | 139 |
| Gerichtliche Rechtshilfe im Schiedsverfahren – Zuständigkeit                     | 139 |

## LITERATURÜBERSICHT

140

**Herausgeber:**

Hofrat des OGH Univ.-Prof. Dr. Georg E.  
Kodek, LL.M.  
Vizepräsident des OGH Univ.-Prof.  
Dr. Matthias Neumayr

**Redaktion:**

Mag. Wolfgang Kolmasch  
E-Mail: wolfgang.kolmasch@lexisnexis.at

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber iSd § 1 Abs 1 Z 8 und Z 9 MedienG:** LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: Marxergasse 25, 1030 Wien | Unternehmensgegenstand: LexisNexis ARD Orac ist ein führender Fachverlag in Österreich im Bereich Steuern, Recht und Wirtschaft, der die Tradition der Verlagshäuser Orac und ARD unter internationalem Dach fortführt. LexisNexis ARD Orac ist ein Tochterunternehmen der international tätigen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Susanne Mortimore | Unbeschränkt haftender Gesellschafter: Orac Gesellschaft m.b.H., Marxergasse 25, 1030 Wien | Kommanditist: Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H., Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Beteiligungsverhältnisse: Alleiniger Gesellschafter der Orac Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Gesellschafter der Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam (0,1 %) | Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg (99,9 %) | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.: Reed Elsevier Holdings B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Alleiniger Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings B.V.: RELX Group plc, 1-3 Strand (<http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx>), London WC2N 5JR (50 %), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50 %) | Gesellschafter der RELX Group plc: RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %) | Gesellschafter der RELX PLC: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der RELX NV: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.: RELX Group plc (100 %) | Redaktion: Marxergasse 25, 1030 Wien.

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

MMag. Birgit Wenczel  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1603, Fax DW 146  
E-Mail: birgit.wenczel@lexisnexis.at

**Abonnentenservice:**

Tel. +43-1-534 52-0 | Fax DW 141  
E-Mail: kundenservice@lexisnexis.at

**Anzeigen & Metadaten:**

Alexander Mayr  
1030 Wien, Marxergasse 25  
Tel. +43-1-534 52-1116, Fax DW 144  
E-Mail: anzeigen@lexisnexis.at  
<http://lesen.lexisnexis.at/zs/zak/mediadaten.html>

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2021 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 20-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2021: 18 €; Jahresabonnement 2021: 379 € inkl. MWST bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest. ISSN 1996-2428.

**Verlagsrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte bleiben vorbehalten. Kein Teil dieser Zeitschrift darf ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Fotokopie, Mikrofilm, Aufnahme in eine Datenbank oder auf Datenträger oder auf andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere Datenverarbeitungsanlagen, verwendbare Sprache übertragen werden. Das gilt auch für die veröffentlichten Entscheidungen und deren Leitsätze, wenn und soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung redigiert, erarbeitet oder bearbeitet wurden und daher Urheberrechtsschutz genießen. Fotokopien für den persönlichen und sonstigen eigenen Gebrauch dürfen nur von einzelnen Beiträgen oder Teilen daraus als Einzelkopie hergestellt werden. Bitte beachten Sie: Für Veröffentlichungen in unseren Zeitschriften gelten unsere AGB für Zeitschriftenautoren(-innen) und -autoren (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.at/agn/agb-zeitschriftenautoren/>) sowie unsere Datenschutzerklärung (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.at/datenschutzbestimmungen/>).

**Trotz sorgfältigster Bearbeitung erfolgen alle Angaben ohne Gewähr. Eine Haftung des Verlages, der Herausgeber und der Autoren ist ausgeschlossen. Dies gilt auch für Inhalte, die exklusiv digital veröffentlicht werden.**

D3-£12

## Herausgeber

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

## Magazin

### Gastkommentar

Thomas Küffner  
Der EuGH als Mediator bei  
der umsatzsteuerrechtlichen  
Organschaft

### Interview

Kerstin Bangen/Anja Raabe  
Geplante Ausweitung der  
Mitteilungspflichten zum  
Transparenzregister

## Betriebswirtschaft

Rüdiger Loitz/Christian Bauckhage  
Die Jahresabschlussprüfung und Künstliche Intelligenz 965

## Steuerrecht

Michel Braun/Tereza Flanderová/Holger Peters  
Steuerliche Verrechnungspreise – Übersicht und Implikationen der  
Verwaltungsgrundsätze 2020 975

Florian Becker

Steuerabzug nach § 50a EStG bei der Überlassung sowie Veräußerung  
von im Inland eingetragenen Rechten 981

Umsatzsteuerliche Organschaft mit Personengesellschaften (M. Hennigfeld) 983

Umsetzungshilfe zur steuerlichen Anerkennung von Arbeitgeberleistungen  
nach § 3 Nr. 34 EStG (BMF) 984

Ermittlung der ortsüblichen Marktmiete i.S.d. § 21 Abs. 2 EStG –  
Vorrang des örtlichen Mietspiegels (BFH) 993

## Wirtschaftsrecht

Christoph H. Seibt/Robert Fischer  
„Strategic Review for the Recovery Era“ – Strategieentwicklung und  
-überprüfung als Leitungsaufgabe des Vorstands und Pflichten des  
Aufsichtsrats 998

Keine Haftung der Gründungsgesellschafter als Prospektveranlasser aus  
vorvertraglicher Pflichtverletzung neben spezialgesetzlicher Prospekt-  
haftung (BGH) 1006

## Arbeitsrecht

Patrick Mückl/Mario Merget  
Restrukturierungsbedingter Anspruch auf Homeoffice-Tätigkeit  
durch die Hintertür? 1013

Anspruch auf vertragliche Beschäftigung (P. Melot de Beauregard) 1017

Verfassungskonforme Auslegung des Verbots einer sachgrundlosen  
Befristung im Fall einer Vorbeschäftigung (A. Krol) 1018

Verjährung von Urlaubsansprüchen? (M. Bruck) 1019

Innerbetriebliche Stellenausschreibung auf Verlangen des Betriebsrats bei im  
Konzern ausgebildeten Nachwuchskräften (A. Dombrowsky/J. Bold) 1020

Im Abonnement enthalten:

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

**Owlit**  
Suchen. Finden. Wissen.

**Handelsblatt  
FACHMEDIEN**

# Inhalt

## MAGAZIN

|                                                        |            |
|--------------------------------------------------------|------------|
| <b>Gastkommentar</b><br><i>Thomas Küffner</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><br><i>Kerstin Bangen / Anja Raabe</i> | <b>M18</b> |
| <b>Handelsblatt Gastkommentar</b>                      | <b>M22</b> |
| <b>Impressum</b>                                       | <b>M24</b> |

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

Abschlussprüfung/Digitalisierung  
**Die Jahresabschlussprüfung und Künstliche Intelligenz**  
*WP/StB/CPA Prof. Dr. Rüdiger Loitz, Düsseldorf / Prof. Dr.-Ing. Christian Bauckhage, Bonn*  
DB1356858 (Kurzfassung vgl. S. M8) S. 965

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

Internationales Steuerrecht  
**Steuerliche Verrechnungspreise - Übersicht und Implikationen der Verwaltungsgrundsätze 2020**  
*StB Dipl.-Ök. Michel Braun, M.I.Tax, Münster/Dortmund / Tereza Flanderová, Düsseldorf / RA Wirtschaftsmediator Holger Peters, MBA, Hamburg*  
DB1356343 (Kurzfassung vgl. S. M9) S. 975

Internationales Steuerrecht  
**Steuerabzug nach § 50a EStG bei der Überlassung sowie Veräußerung von im Inland eingetragenen Rechten**  
*Dipl.-Fw. (FH) Florian Becker, Koblenz*  
DB1358919 (Kurzfassung vgl. S. M10) S. 981

## KOMPAKT

Umsatzsteuer  
**Umsatzsteuerliche Organschaft mit Personengesellschaften**  
*RiFG Dr. Michael Hennigfeld, Köln*  
DB1364182 S. 983

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

Einkommensteuer  
**Umsetzungshilfe zur steuerlichen Anerkennung von Arbeitgeberleistungen nach § 3 Nr. 34 EStG**  
*BMF, Schreiben vom 20.04.2021*  
DB1364984 S. 984

Umsatzsteuer  
**Mitbenutzungsrecht an Verzehrvorrichtungen Dritter**  
*BMF, Schreiben vom 22.04.2021*  
DB1364985 S. 988

## ENTSCHEIDUNGEN

Internationales Steuerrecht  
**Erste Tätigkeitsstätte bei grenzüberschreitender Arbeitnehmerentsendung nach neuem Reisekostenrecht**  
*BFH, Urteil vom 17.12.2020 - VI R 21/18*  
DB1364987 S. 989

Einkommensteuer  
**Ermittlung der ortsüblichen Marktmiete i.S.d. § 21 Abs. 2 EStG - Vorrang des örtlichen Mietspiegels**  
*BFH, Urteil vom 22.02.2021 - IX R 7/20*  
DB1365577 S. 993

Einkommensteuer  
**Steuerbarkeit einer als „Verdienstausfall“ bezeichneten Versicherungsleistung bei einem zwölfjährigen Verkehrsunfallopfer**  
*BFH, Urteil vom 26.05.2020 - IX R 15/19*  
DB1347116 S. 995

AUFSATZ

Corporate Governance

**„Strategic Review for the Recovery Era“ - Strategieentwicklung und -überprüfung als Leitungsaufgabe des Vorstands und Pflichten des Aufsichtsrats**

RA Prof. Dr. Christoph H. Seibt / RA Robert Fischer, beide Hamburg

DB1364135 (Kurzfassung vgl. S. M11) S. 998

ENTSCHEIDUNGEN

Kapitalanlage

**Keine Haftung der Gründungsgesellschafter als Prospektveranlasser aus vorvertraglicher Pflichtverletzung neben spezialgesetzlicher Prospekthaftung**

BGH, Beschluss vom 19.01.2021 – XI ZB 35/18

DB1362961 S. 1006

Wettbewerbsrecht

**Zulässigkeit einer Entgeltvereinbarung für die Zahlung mittels Sofortüberweisung oder PayPal**

BGH, Urteil vom 25.03.2021 – I ZR 203/19

DB1364992 S. 1008

Rechtsanwaltsrecht

**Ermessensspielraum der Bundesrechtsanwaltskammer bei der technischen Ausgestaltung des besonderen elektronischen Anwaltspostfachs**

BGH, Urteil vom 22.03.2021 – AnwZ (Brfg) 2/20

DB1365138 S. 1012

AUFSATZ

Arbeitsvertragsrecht/Kündigungsrecht

**Restrukturierungsbedingter Anspruch auf Homeoffice-Tätigkeit durch die Hintertür?**

RA/FAArbR Dr. Patrick Mückl / RA/FAArbR Dr. Mario Merget, Düsseldorf/Berlin

DB1362465 (Kurzfassung vgl. S. M12) S. 1013

KOMPAKT

Arbeitsvertragsrecht

**Anspruch auf vertragliche Beschäftigung**

RA/FAArbR Prof. Dr. Paul Melot de Beauregard, LL.M. (LSE), Düsseldorf

DB1360911 S. 1017

Befristungsrecht

**Verfassungskonforme Auslegung des Verbots einer sachgrundlosen Befristung im Fall einer Vorbeschäftigung**

RA/FAArbR Dr. Alexander Krol, Düsseldorf

DB1359455 S. 1018

Urlaubsrecht

**Verjährung von Urlaubsansprüchen?**

RAin Dr. Julia M. Bruck, Essen

DB1360396 S. 1019

Betriebsverfassungsrecht

**Innerbetriebliche Stellenausschreibung auf Verlangen des Betriebsrats – auch bei Einstellung von im Konzern ausgebildeten Nachwuchskräften**

RAin Anja Dombrowsky / RAin Jennifer Bold, beide Frankfurt/M.

DB1358592 S. 1020

ANZEIGE

**ifst**  
Institut Finanzen und Steuern

**Besteuerung von international tätigen Unternehmen in Entwicklungsländern – Herausforderungen, Anreize und Rahmenbedingungen für Investitionen**

Prof. Dr. Matthias Valta, RA Georg Geberth, MR Dr. Daniel Fehling

DIE NEUE IFST-SCHRIFT  
NR. 539 IST AB SOFORT IM EINZELBEZUG ERHÄLTlich

ISBN 978-3-89737-202-3  
15,00 € inkl. USt; zzgl. Versand  
© Institut Finanzen und Steuern e.V.

Einzelbezug über  
www.der-betrieb-shop.de/ifst  
kundenservice@fachmedien.de

Tel.: 0800 00 01 637  
Fax: 0800 00 02 959

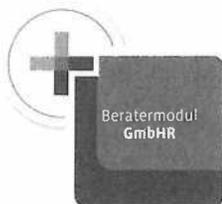
www.ifst.de

Abonnenten von DER BETRIEB wird ein Rabatt in Höhe von 20% eingeräumt.

## GmbHRundschau

Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

gmbhr.de

in Verbindung mit Prof. Dr. Walter Bayer · RA/StB Vors. RiBFH a.D. Prof. Dr. Dietmar Gosch ·  
WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu · Ltd. RegDir. Ralf Neumann · RA Prof. Dr. Jochem ReichertZwei, die zusammengehören:  
ZEITSCHRIFTProfitieren Sie von Ihrer  
ONLINE-DATENBANK

|                            |                                                                                                                                                                                           |      |
|----------------------------|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------|
| <b>Aufsätze &gt;</b>       | <b>Walter Bayer / Sven Möller</b> – Beschlussfassung in der GmbH-Gesellschafterversammlung im Pandemiemodus §15 .....                                                                     | 461  |
|                            | <b>Markus Lenenbach</b> – Schutz der Altgesellschafter vor Verwässerung ihrer Beteiligung bei einer gemeinnützigen GmbH? .....                                                            | 468  |
|                            | <b>Simon Weiler</b> – Grenzen der Dispositionsfreiheit bei der umwandlungsrechtlichen Anteilsgewähr – Zugleich Replik auf Heckschen, GmbHR 2021, 8 .....                                  | 473  |
|                            | <b>Siegfried Grotherr</b> – Die Abgrenzung zwischen aktiver und passiver Beteiligungsverwaltung bei einer ausländischen Zwischenholding im Lichte des neuen § 50d Abs. 3 EStG-E .....     | 478  |
| <b>Rechtsprechung &gt;</b> | <b>Niederlassungsfreiheit:</b> Keine Berufung einer britischen Limited auf Niederlassungsfreiheit nach Brexit (BGH, Beschl. v. 16.2.2021 – II ZB 25/17) m. Anm. Ralf Knaier .....         | 486  |
|                            | <b>Insolvenzanfechtung:</b> Entnahme von Guthaben auf einem Kapitalkonto des Kommanditisten (BGH, Ur. v. 17.12.2020 – IX ZR 122/19) .....                                                 | 492  |
|                            | <b>Umwandlungsrecht:</b> Zur entsprechenden Anwendbarkeit von § 41 UmwG auf GmbH & Co. KG (OLG Rostock, Beschl. v. 10.2.2021 – 1 W 37/20) m. Anm. Thomas Wachter .....                    | 497  |
|                            | <b>Gewerbsteuer:</b> Freibetrag bei unterjähriger Begründung einer GmbH & atypisch Still (BFH, Ur. v. 15.7.2020 – III R 68/18) .....                                                      | 510  |
|                            | <b>Verdeckte Gewinnausschüttung:</b> Vertragsauslegung bei Rentenzahlung und Weiterbeschäftigung (BFH, Ur. v. 17.6.2020 – I R 56/17) m. Anm. Jens Intemann .....                          | 512  |
|                            | <b>Ulrich Seibert / Christian Bochmann / Johannes Scheller</b> – Der Entwurf zum Transparenzregister- und Finanzinformationsgesetz: Jähres Ende einer Idee zur Bürokratievermeidung ..... | R128 |

**GmbHR im Blickpunkt****ottoschmidt**

86209472109



# GmbHRundschau

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

## Herausgeber:

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

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

## Herausgeber-Beirat:

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

## Inhalt

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

### Aufsätze

#### **Prof. Dr. Walter Bayer / Sven Möller – Beschlussfassung in der GmbH-Gesellschafterversammlung im Pandemiemodus**

Durch die Sonderregelung in § 2 COVMG soll die präsenzlose Beschlussfassung der GmbH-Gesellschafter während der Corona-Pandemie vereinfacht werden. Nicht zuletzt aufgrund der Schnelligkeit bei dem Erlass dieser Vorschrift fehlt eine umfassende Regelung der Auswirkungen auf das Beschlussverfahren. Daher ist ein Rückgriff auf die bereits bekannten Verfahrensgrundsätze in Betracht zu ziehen. Zudem stellt sich die Frage, was gilt, wenn die Gesellschafter durch die Satzung bereits eigene Regelungen getroffen haben. Die Neuerungen durch § 2 COVMG hinsichtlich des Beschlussverfahrens in der GmbH werden in dem Beitrag näher beleuchtet. .... 461

#### **Dr. habil. Markus Lenenbach, LL.M. – Schutz der Altgesellschafter vor Verwässerung ihrer Beteiligung bei einer gemeinnützigen GmbH?**

In der anwaltlichen Beratung gemeinnütziger GmbHs stößt man immer wieder auf Problematiken, die in der Literatur zum Recht der GmbH nicht angesprochen werden und bisher auch nicht Gegenstand einer gerichtlichen Entscheidung waren. Eine solche Frage ist diejenige, ob die Gesellschafter einer gemeinnützigen GmbH (gGmbH) bei einer Kapitalerhöhung vor Verwässerung ihrer Anteile geschützt sind, um zu gewährleisten, dass ihre prozentuale Beteiligung am Stammkapital vor der Kapitalerhöhung derjenigen nach der Kapitalerhöhung entspricht. Diese Problematik des im GmbH-Recht nicht gesetzlich geregelten Schutzes der Altgesellschafter wird bei der unternehmerisch tätigen GmbH von der h.M. in Anknüpfung an die Rechtslage bei der AG gelöst. Eine Übertragung der Rechtslage auf die gGmbH ruft bei näherem Hinsehen erhebliche Störgefühle hervor, die letztlich auf ein Spannungsverhältnis des Gemeinnützigkeitsrechts zu dem für die unternehmerisch tätige GmbH konzipierten GmbH-Recht zurückzuführen sind. Die gefundene Lösung – kein Bezugsrecht bei einer gGmbH – versteht sich auch als ein Beitrag zu der Frage, ob gemeinnützige Organisationen eigener gesellschaftsrechtlicher Regeln bedürfen, d.h. ob es Einwirkungen des Gemeinnützigkeitsrechts auf das Gesellschaftsrecht gibt. .... 468

#### **Dr. Simon Weiler – Grenzen der Dispositionsfreiheit bei der umwandlungsrechtlichen Anteilsgewähr – Zugleich Replik auf Heckschen, GmbHR 2021, 8**

Heckschen hat sich in der GmbHR 2021, 8, zum wiederholten Male (siehe z.B. bereits DB 2008, 1363; DB 2008, 2122; GmbHR 2017, 953; GWR 2010, 101) für eine weitgehende Dispositivität der im Umwandlungsgesetz verankerten Grundsätze der Anteilsgewährpflicht bei Verschmelzung und Spaltung bzw. der Identität der Anteilseigner beim Formwechsel ausgesprochen. Die praktische Bedeutung der Frage und die Risiken einer solchen Sichtweise erfordern eine vertiefte argumentative Auseinandersetzung und eine differenzierte Betrachtungsweise. .... 473



Aktionsmodul Gesellschaftsrecht, die perfekte Online-Bibliothek. Inklusive Vertragsvorlagen und Muster auf Basis der LAWLIFT-Technologie! Jetzt 4 Wochen gratis nutzen: [www.otto-schmidt.de/akgr](http://www.otto-schmidt.de/akgr)

## Inhalt

### Prof. Dr. Siegfried Grotherr – Die Abgrenzung zwischen aktiver und passiver Beteiligungsverwaltung bei einer ausländischen Zwischenholding im Lichte des neuen § 50d Abs. 3 EStG-E

In der Praxis spielt die geschäftsleitende Holding bei der Gestaltung internationaler Konzernstrukturen eine bedeutende Rolle. Die aktive Beteiligungsverwaltung von Kapitalgesellschaften stellt nach der bisherigen Verwaltungsauffassung und nach der Begründung zu der durch das Abzugsteuerentlastungsmodernisierungsgesetz geplanten Neufassung der Missbrauchsvermeidungsvorschrift des § 50d Abs. 3 EStG-E bei einer ausländischen Zwischenholdinggesellschaft eine eigene wirtschaftliche Tätigkeit dar, die eine deutsche Kapitalertragsteuerentlastung nicht sperrt. Die Abgrenzung der aktiven von der (nicht begünstigten) passiven Beteiligungsverwaltung ist nicht immer leicht. Die Unterscheidung zieht positive wie negative Besteuerungsfolgen nach sich, so dass die Einschaltung von ausländischen Zwischenholdinggesellschaften in eine Unternehmensgruppe in Abhängigkeit von der Art der Beteiligungsverwaltung mit großer Sorgfalt geplant werden muss. Der Beitrag soll bei der obigen Abgrenzungsfrage Hilfestellungen liefern. .... 478

## Rechtsprechung

### Gesellschaftsrecht

**Niederlassungsfreiheit:** Keine Berufung einer britischen Limited auf Niederlassungsfreiheit nach Brexit

(BGH, Beschl. v. 16.2.2021 – II ZB 25/17)  
*m. Anm. Ralf Knaier* ..... 486

**Insolvenzanfechtung:** Entnahme von Guthaben auf einem Kapitalkonto des Kommanditisten

(BGH, Urt. v. 17.12.2020 – IX ZR 122/19) ..... 492

**Insolvenzverfahren:** Zum Akteneinsichtsrecht des früheren Geschäftsführers der Gemeinschuldnerin (GmbH) in die Insolvenzzakten

(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 25.2.2021 – 3 Va 14/19) ..... 495

**Umwandlungsrecht:** Zur entsprechenden Anwendbarkeit von § 41 UmwG auf GmbH & Co. KG, wenn sämtliche Kommanditisten Geschäftsführer der Komplementär-GmbH sind

(OLG Rostock, Beschl. v. 10.2.2021 – 1 W 37/20)  
*m. Anm. Thomas Wachter* ..... 497

### Steuerrecht

**Bewertungsrecht:** Zeitpunkt des Bestehens ernstlicher Zweifel bei Nachweis eines niedrigeren gemeinen Werts durch ein Sachverständigengutachten

(BFH, Beschl. v. 12.1.2021 – II B 61/19) ..... 503

**Umsatzsteuer:** Tätigkeiten einer gemeinnützigen GmbH zugunsten ihrer Mitglieder: Steuerbarkeit; Steuerbefreiung aufgrund Unionsrechts (Rechtslage vor 1.1.2020)

(BFH, Urt. v. 23.9.2020 – XI R 35/18) ..... 505

**Gewerbsteuer:** Freibetrag bei unterjähriger Begründung einer GmbH & atypisch Still

(BFH, Urt. v. 15.7.2020 – III R 68/18) ..... 510

**Verdeckte Gewinnausschüttung:** Vertragsauslegung bei Rentenzahlung und Weiterbeschäftigung

(BFH, Urt. v. 17.6.2020 – I R 56/17)  
*m. Anm. Jens Intemann* ..... 512



Systemrelevanz wird bei uns sehr geschätzt. **Neuaufgabe**

Strukturen verstehen und Neuerungen sofort anwenden können – das gelingt mit dem *Tipke/Lang* als systematischem Lehrbuch und Nachschlagewerk für alle Steuerarten, Verfahren und aktuellen Themen.

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

## Inhalt

**GmbHR Report****GmbHR im Blickpunkt**

**Prof. Dr. Ulrich Seibert / Dr. Christian Bochmann, LL.M. (Cambridge) / Dr. Johannes Scheller** – Der Entwurf zum Transparenzregister- und Finanzinformationsgesetz: Jähes Ende einer Idee zur Bürokratievermeidung ..... R128

**Unternehmensrecht**

BGH: Verlustteilnahme des Kommanditisten trotz Ausscheidens (*Stephan Ulrich*) ..... R130  
 BGH: Konzernzugehörigkeit trotz Entherrschungsvertrags (*Stephan Ulrich*) ..... R131  
 SPAC-Gesellschaft: SPAC in Deutschland (*Stephan Ulrich*) ..... R131

**Steuer- & Bilanzrecht**

BFH: Unternehmensbezogene Sanierung gem. § 3a Abs. 2 EStG (*Christian Levedag*) ..... R132  
 BFH: Anforderungen an die steuerliche Anerkennung eines nicht vollzeitigen Ehegattenarbeitsverhältnisses (*Christian Levedag*) ..... R132  
 BFH: Neues zur Steuerbarkeit von Aktienverlusten bei Privatanlegern (*Christian Levedag*) ..... R133  
 Bundestag: Neuregelung der Share Deals in der Grunderwerbsteuer beabsichtigt (*Georg Geberth / Martin Bartelt*) ..... R133  
 Bundeskabinett: Regierungsentwurf eines Gesetzes zur Abwehr von Steuervermeidung und unfairer Steuerwettbewerb und zur Änderung weiterer Gesetze (*Georg Geberth / Martin Bartelt*) ..... R134  
 BMF: Ertragsteuerliche Erfassung der Zinsen auf Steuernachforderungen und Steuererstattungen gem. § 233a AO (Billigkeitsregelung) (*Georg Geberth / Martin Bartelt*) ..... R135

**Arbeits- & Sozialrecht**

BAG: Teilzeitbeschäftigung und betriebliche Altersversorgung (*Martin Pröpfer*) ..... R135  
 BSG: Homeoffice, Kindergartenweg und Unfallversicherung (*Martin Pröpfer*) ..... R136

**Wirtschafts-Praxis**

Trends der Zeitungsbranche (*Marianne Gajo*) ..... R137  
 Weinerzeugung in Deutschland 2020 (*Marianne Gajo*) ..... R138

**Zeitschriftenspiegel**

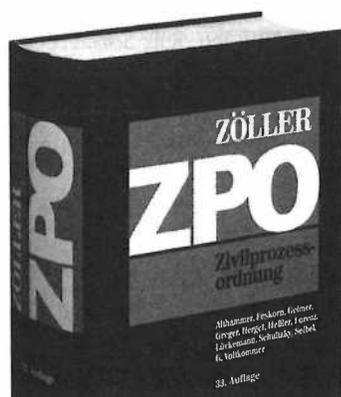
Gesellschaftsrecht ..... R138  
 Steuerrecht ..... R138

**Buchbesprechungen**

Henssler/Strohn, Gesellschaftsrecht ..... R139

**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.**



# Die 33. Auflage ist da!

Der meinungsführende ZPO Kommentar auf aktuellem Stand: ZPO/EGZPO, FamFG und alle einschlägigen EU-VO – ein Muss für jeden Prozessualisten.

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